



POR

DOÑA ANGELA LADRON DE VILANOVA LUNA Y CORNEL,

hija primogenita de Don Francisco Ladròn de Vilanova, Conde, y vltimo posseedor de los Estados de Sinarcas, y Chelva, &c. muger legitima de Don Jacinto Forner y Talayero.

EN EL PLEYTO

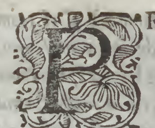
CON

DOÑA LUCRECIA LADRON Y

Silva, Duquesa de Linares, y los Condes del Real, de Sallent, y otros.

SOBRE

La possession de los referidos Estados de Sinarcas, y Chelva.

1 Retende Doña Angela, *num.69.* ſe confirme la ſentencia, pronunciada por la Real Audiencia de Valencia, con votos de el Conſejo de Aragon, y Aſſociados de Caſtilla, en favor de ſu padre Don Franciſco, en 2. de Septiembre de 1666. que mandò ſe le dieſſe la poſſeſsion de dichos Eſtados, con ſus frutos, y rentas, en competencia de los abuelos de los que oy litigan, y que ſe deſprecien los injuſtos remedios intentados contra dicha ſentencia; declarando, que por la verdadera vacante, cauſada en la muerte de Don Franciſco ſu padre, *num. 65.* ſe ha transferido en Doña Angela la poſſeſsion civil de dichos Eſtados, como hija mayor de el vltimo poſſeedor, por el defecto de la agnacion en ſu padre, y no aver tenido hijas Don Ramon, *num.* 4. y Don Pedro, *num.* 5. cuyos nietos, viznietos de el fundador, eſtaban llamados, y faltò eſte llamamiento, con excluſion de todos los litigantes inmiſcuidos en los Autos de poſſeſsion, y ſin embargo de los Autos, ſeguidos en propiedad por dichos Condes de el Real, de Sallent, y otros.

2 El abultado volumen de eſte pleyto, motiva la preciſsion de hazer algunos breves ſupueſtos en el Hecho, *Leg.* 3. *tit.* 25. *part.* 3. ibi: *Se deben poner aquellas palabras, que fazen al fecho*, que deſvanezcan la confuſion, que ſe percibe en verle, y ſerviràn de fundamento à los diſcurſos, evitando la prolixidad de quanto para el caſo, que oy ſe diſputa, pueda eſcuſarſe, *iuxta monitum dict. leg.* 3. *tit.* 25. *part.* 3.

3 Sea el primero, que en 22. de Junio de 1412. el Vizconde Don Pedro Ladron de Vilanova hizo donacion de eſtos Eſtados *à Don Ramon ſu hijo, y à los ſuyos, &c. en la mejor forma, que dezirſe, y entenderſe pueda, à ſalvo de èl, y de los ſuyos, &c.* para que deſpues de la muerte de dicho Don Pedro *ſean totalmente los bienes de dicho Don Ramon, y de los ſuyos, ſegun la forma de la preſente donacion*; la cauſa fue el Matrimonio, que avia de celebrar con Doña Elvira de Pallas, y le hizo dicha donacion con las condiciones, vinculos, y retenciones ſiguientes.

4 Que ſi muriere Don Ramon, quedando hijos legitimos, y naturales de eſte Matrimonio, que dichos bienes *buelvan al primer hijo varon de dicho Don Ramon, procreado de aquel Matrimonio; y ſi aquel primer hijo varon, muriere ſin hijos, de legitimo Matrimonio, buelvan al otro hijo varon, &c. y aſsi de vn*

hijo

hijo varon en otro, sobreviviendo hasta el vltimo. Y si el primer hijo varon, &c. muriere; teniendo hijos varones, de linea masculina, y de legitimo Matrimonio, procreados, que (dichos bienes) *buelvan al primer hijo varon, de aquel; y muriendo aquel, en la dicha forma, buelvan al otro, que sobreviviere, y assi de vno, en otro, hasta el vltimo, que sobreviviere, de linea masculina: Y muriendo los hijos varones, &c. de Don Ramon, &c. en la dicha forma, que dicha donacion buelva al primer hijo, de el segundo hijo, nieto de dicho Don Ramon, &c.* Y assi de los otros hijos *varones, descendientes de aquellos, por linea masculina.*

5 Y si todos los hijos, y nietos de Don Ramon, y de los otros descendientes suyos, por linea masculina, en la dicha forma, murieren, ò no los huviere en el Mundo descendientes, por linea recta masculina; en este caso manda, que dichos bienes, *quando al dicho Vizconde le plazca ordenar de ellos en su vltimo testamento, sean donados, bueltos, y convertidos à los vinculos, y dexas, que en aquel dicho su vltimo testamento se contendràn, y ordenaràn, assi como en aquel dicho su vltimo testamento serà visto ser ordenado, y declarado à la letra*; y tambien manda, que si Don Ramon tuviere hijas, las dè el dote de 10U. florines de oro.

6 Yà el Vizconde, quando hizò esta donacion, avia otorgado el testamento, à que se refiere, en la Villa de Mançanera de Aragon, à 3. de Octubre de 1408. en que dexaba dispuesto lo mismo, que en la donacion antecedente; pues dispuso en la *clausula* 2. de èl. Que Don Ramon su primogenito, y varones succediessen en todos sus bienes; *con declaracion, y condicion, que èl aya, y tome el Titulo de nuestro Vizcondado, nombre de Ladron, y Armas*, y otras. Y en la *clausula* 7. *que si dicho Ramon, y descendientes de èl varones, murieren sin hijos legitimos, y de legitimo Matrimonio, procreados, &c. que dicha herencia buelva con las mismas condiciones à Pedro Ladron, hijo nuestro, hijos, y descendientes de èl, por grado descendientes*: y quiere se entienda esta *clausula de palabra à palabra*, y que tenga obligacion de dàr à la primera hija de Don Ramon 50U. sueldos, substituyendo à las demàs, muriendo la primera sin hijos, en la *clausula* 8.

7 Instituye, *clausula* 9. à sus hijos Ramon, y Pedro herederos vniversales, *segun por Nos arriba està ordenado, por la dicha nuestra recta ordenacion, &c. cumplidas las condiciones arriba dichas, y no sin ellas*; y dispone en la *clausula* 10. que si Don Pedro, sus hijos,

jos, y descendientes murièren, sean substituidos los hijos de las hijas de Ramon, y despues los hijos de las hijas de Pedro, *assi segun en la clausula adelante ordenada mas largamente parece*; y que los hijos de las hijas, y sus descendientes succedan primero, que los que estàn substituidos adelante, *segun derecho, y razon dictan, y ordenan*; la qual clausula, aunque dize, que por culpa de el Escriviente se puso despues, manda se guarde, como en ella se contiene.

8 La clausula de que haze mencion en la 10. y 11. es la *clausula* 20. en que declara, y restringe los llamamientos, que dexaba hechos en dichas clausulas, disponiendo, que si no quedassen hijos, ni otros descendientes por derecho, y linea de aquellos, ò de alguno de aquellos varones, y quedassen hijas legitimas, *que tuviessen hijos varones, &c. que si la primera hija legitima de Ramon, &c. tuviesse hijos varones, y naturales, aquel tal hijo, y nieto, nieto de el dicho Ramon, y viznieto nuestro, aya primeramente, la nuestra herencia, y descendientes de aquel; y si aquel muriesse sin hijos legitimos, y descendientes de aquel, al otro hijo de la dicha primera hija; y si aquel faltasse, y falleciesse, al otro, y assi de vno en otro, hasta el postrero.* Despues llama à los hijos varones de las demàs hijas en la *clausula* 21. en la mesma forma.

9 Y en la *clausula* 22. despues de aver dicho, que si Ramon no tuviesse hijos, y las hijas no tuviessen hijos varones, prosigue: *Y el dicho Pedro Ladron, nuestro hijo, tuviesse hijas, y aquellas tuviessen hijos varones legitimos, y naturales, aquellos tales hijos de las hijas de el dicho Pedro Ladron, nietos suyos, assi por orden, como arriba se contiene* (en la clausula 20.) *dexa por herederos vniversales de vno en otro, hasta el postrero.*

10 A esta *clausula* 22. en que llama (con estas calidades) à los hijos de las hijas, sigue por voluntad del Testador la *clausula* 12. en que dispone assi: *Despues de las quales, si aquellas murieren sin hijos legitimos, y naturales, substituìmos, &c.* y prosigue llamando à su padre Mosen Ramon de Vilanova; y en la *clausula* 13. llama à su sobrino Carròz, *sus hijos legitimos, y descendientes varones*, y despues llama à Blasco Fernandez de Heredia, sus hijos legitimos, y descendientes; y muriendo este, à Don Garcia de Heredia, Arçobispo de Zaragoza, y haze otros llamamientos, que sirven solo à la perpetuidad.

11 Aviendo llamado à todos los referidos en la forma expressada, para que succediessen por derecho de sangre, en la *clausula* 23. haze electivo perpetuamente este Mayorazgo. Y para que llegue este caso, pone la condicion vniversal, de que falten los llamados, y sus descendientes, en esta forma: *Si por ventura fuesse caso, que todos los herederos nuestros, instituìdos, y substituìdos, y por Nos ordenados, segun la forma sobredicha por orden murieren, no quedando de ellos hijos legitimos, ni descendientes otros por ninguna manera, que la dicha nuestra herencia, &c.*

12 El segundo supuesto, es, que asi la donacion, como el testamento referido, se han tenido, siempre por titulos, para la succesion de este Mayorazgo; sin que ninguno de los Posseedores, ù de los que han pretendido succeder ayan opuesto vicio, especialmente à dicho testamento, desde Don Ramon, *num.* 4. primer successor, hasta Don Gaspar, *num.* 52. en cuyo intermedio se aceptò la herencia en virtud de èl, se hizieron compromissos, se dieron sentencias, y se manifestò en 21. de Noviembre de 1505. en la quinta mano duplicada de mandamientos, y embargos en la Governacion de Valencia, y se enagenaron bienes de este Mayorazgo, *de quo infrà num.* 32. *&* 33.

13 El tercero supuesto, es, que este Mayorazgo ha sido siempre de rigurosa agnacion, hasta Don Francisco, *num.* 65. padre de Doña Angela, excluyendo de la succesion à las hembras los agnados mas remotos; como sucediò en la muerte de Don Roger, *num.* 7. à cuya hija Doña Margarita excluyò Don Jayme, *num.* 9. y Don Pedro, *num.* 25. excluyò à Doña Margarita, *num.* 33. hija de Don Juan, *num.* 24. y Don Francisco, *num.* 26. excluyò à Doña Esperança, *num.* 34. y à Doña Gracia, *num.* 35. Y aviendo muerto dicho Don Francisco, *num.* 26. se moviò pleyto entre Don Francisco, *num.* 27. Don Pedro, *num.* 28. (porque Don Jayme, su hermano mayor, no saliò al pleyto, por ser notoria entre todos su bastardia) con Don Pedro Maza, *num.* 38. y obtuvo por agnado dicho Don Francisco, *num.* 27. cuya succesion se confirmò en Don Jayme Zeferino, *num.* 36. y continuò por el mismo titulo en Don Juan, *num.* 43. y en Don Gaspar, *num.* 52. *de quo infrà num.* excluìdos siempre los descendientes de la bastardia.

El

14 El quarto ſupueſto, es, que aviendo muerto Don Gaſpar, *num.* 52. el dia 27. de Febrero de 1655. dexando por ſus hijas legitimas à Doña Mariana, *num.* 61. y à Doña Lucrecia, *num.* 62. pidiò en la Real Audiencia Don Franciſco, *num.* 65. la immiſsion en poſſeſsion de dichos Eſtados, el miſmo dia. Fundò ſu pretenſion, en que como deſcendiente varon por linea maſculina de Don Pedro, *num.* 5. en fuerça de dichos inſtrumentos, era legitimo ſucceſſor de eſtos Eſtados, proponiendo la obſervancia de ſucceder agnados, y pidiendo actual poſſeſsion: à que ſe opuſo Doña Mariana, *num.* 61. proponiendo manutencion de la poſſeſsion de Chelva, y Sinarcas, que ſe avia tomado en ſu nombre; y en virtud de poder otorgado por Don Gaſpar, *num.* 52. el miſmo dia que muriò, pretextando le competia la ſucceſsion por la donacion referida en el *num.* 3. 4. y 5. ſi exiſtieſſe el Mayorazgo, por quedar en ella regular, y ſi no exiſtia, deber heredarle, como bienes de ſu padre, y que no podia ſuccederſe por el teſtamento, *de quo, ſup. num.* 6. porque padecia varios defectos *de quibus infrà ex num.* 36. à los quales ſatisfizo Don Franciſco peremptoriamente, probando la eficacia, y obſervancia de dicho teſtamento, *vt patet infra num.*

15 Salieron à eſte juizio, el Conde de Sallent, como deſcendiente varon de hija mayor de Don Jayme, *num.* 19. negando huvieſſe deſcendientes de Don Pedro, *num.* 5. Tambien ſaliò el Marquès de Taracena, como varon de hembra de la linea de Don Gaſpar, en que eſtaba radicada la ſucceſsion, y el Conde de el Real, como legitimo deſcendiente de el Vinculador, valiendoſe todos tres de la donacion, y el teſtamento, no ſe negaron las filiaciones. Deduxo Doña Mariana de Velaſco, madre de Don Gaſpar, *numer.* 52. los derechos, que tenia por dote, y mejoras, porque ſe hallaba en poſſeſsion; pero à inſtancia de Don Franciſco, *num.* 65. ſe puſo en ſequeſtro en 22. de Septiembre de 1667. (que aun oy dura.)

16 Aviendoſe diſputado ſobre ſi el Mayorazgo era de agnacion, ò no, y por què titulos debia diferirſe la ſucceſsion, ſe publicò en la Real Audiencia, con votos de el Conſejo de Aragon, y Aſſociados de Caſtilla, la ſentencia referida, *num.* 1. que à la letra ſe pone al fin de eſte papel, ſu fecha de 2. de Septiembre de 1666. en que ſe declarò à favor de Don Franciſco,

ciſco, *num.* 65. por ſer de agnacion eſte Mayorazgo, y valido, y ſubſiſtente el teſtamento impugnado por dicha Doña Mariana, *num.* 61.

17 Aviendo Don Franciſco conſeguido el ſequeſtro referido, pidiò Doña Mariana ſe le dieſſe el goze de las Rentas (por aver echado à Doña Mariana de Velaſco de la tenuta dotal) reſpecto de que eſta ſe hallaba en la poſſeſsion, pues que la avia tomado por dote, y diò principio à la inſtancia de pregones, para que los vaſſallos la pagaſſen ſus reditos; y aviendoſe dado traslado à Don Franciſco, ſe opuſo, negando la poſſeſsion, porque no la tenia, y la que dezia aver tomado, era notoriamente nula, pues ſe avia obtenido en virtud de poderes de ſu padre muerto, y ſe la dieron como à immediata, ſin tener eſte requiſito.

18 El quinto ſupueſto, es, que pronunciada la dicha ſentencia, el Curador de Doña Mariana, *num.* 61. implorò el beneficio de Reſtitucion contra ella en la Real Audiencia; y eſtando pendiente ſobre ſu admiſsion, ſuplicò de dicha ſentencia ſubſidiariamente, y para en caſo que no tuvieſſe lugar la Reſtitucion, la qual pretextaba, afirmando, que no podia eſtenderſe la donacion à perſonas que no comprehendia, y menos por el teſtamento: que avia ſido mal defendida en el pleyto, y otras coſas, tan inciertas, como deſeſtimables, alegadas antes, y defendidas acerrimamente, ſin omitir diligencia juſta, y injuſta, que pudieſſe proxima, ò remotamente conducir à la dilacion de eſte pleyto, y à la conſervacion de el invtil derecho que afectaba; pero no fueron atendidas entonces.

19 Reſpondiò Don Franciſco, *num.* 65. que no podia reſcindir la Audiencia, como Juez inferior, la ſentencia del Conſejo (con cuyos votos ſe avia dado) negò la leſion; y aunque por Auto de 16. de Febrero de 1667. declarò la Audiencia no conſideraba impedimento para que ſe trataſſe de dicha Reſtitucion, ſuplicò Don Franciſco à 18. del dicho mes, y ſe admitiò la ſuplica, y ſe traxeron los Autos al Conſejo, en el eſtado de introducida.

20 Suplicaron tambien Doña Mariana de Velaſco, y el Conde de el Real, de la ſentencia principal, y contradixo Don Franciſco, *num.* 65. la ſuplicacion, negando poderſe admitir, y que ſegun el *Foro* 44. *Rubr. de Appellat.* debia exe-

cu-

cutarse: El Conde dexò en este estado la suplica, y la prosiguiò Doña Mariana de Velasco, à quien por Auto de la Audiencia de 9. de Março de 1667. se le admitiò en quanto à los frutos mandados restituir, y en el efecto devolutivo para los demàs: y aunque suplicò de este Auto, se le denegò, y sacò letras de el Consejo, donde se quedò en este estado; porque aviendo muerto Doña Mariana de Velasco, dexando por heredera à Doña Mariana Ladron, su nieta, *num.* 61. no ha proseguido la instancia.

21 Pidiò Don Francisco, *num.* 65. se executasse dicha sentencia, y aunque con los remedios propuestos se opuso Doña Mariana Ladron, *num.* 61. y se desestimaron otras instancias, que hizo, diò Auto la Audiencia, en 26. de Enero de 1668. para que se executasse con fianças; sobre las quales moviò otro pleyto Doña Mariana, *num.* 61. y no teniendo yà remedios nominados de que valerse, se valiò de el mas favorable en derecho contra dicho Auto; y, aviendose transmitido, causa videndi, al Consejo estos expedientes, acabò la vida antes, que el pleyto, Don Francisco, *num.* 65. muriendo ab intestato en 3. de Março de 1668. dexando por hijas, entre otras, à Doña Angela, *num.* 69. y Doña Victoria, *num.* 70. menores, todas como herederas de su padre pretenden la execucion de dicha sentencia, para dividir los frutos, que cayeron hasta la muerte de Don Francisco, desde la de Don Gaspar; Doña Angela, primogenita, como successora pretende la confirmacion, sin embargo de la restitucion, y demàs remedios.

22 El sexto supuesto, es, que con la muerte de Don Francisco, se suscitò este pleyto, sobre la possession de estos Estados, à cuyos Autos diò principio Doña Gelacia Esteve, Madre, y Tutora de Doña Angela, *num.* 69. pidiendo (aunque estaban los Estados en administracion por la Audiencia) se mandasse à los vassallos no diessen possession de ellos, à los que la pretendiessen, con inhibicion de los Juezes inferiores; y lo mismo pidieron Doña Mariana de Velasco, y Doña Mariana Ladron el mesmo dia que muriò Don Francisco, *num.* 65.

23 Despues en 27. de Octubre de 1670. con relacion del estado de dicho pleyto, se opuso Doña Mariana à que las hijas de Don Francisco executassen la sentencia: respondieron

las menores. Y aviendose hecho diferentes Autos, sin perjuizio, y execucion de la sentencia, pidieron litis expensas, y alimentos; y en atencion al buen derecho, que tenian, para percibir los frutos devengados en la vida de Don Francisco su padre, se les mandaron dàr mil libras, por sentencia de la Audiencia, en 27. de Julio de 1677. Y aunque pidiò Doña Mariana, *num.* 61. restitucion in integrum contra ella, se confirmò en 21. de Octubre de 1681. en su virtud percibieron las menores dicha cantidad, por quenta de los frutos, que pertenecieron à su padre.

24 Insistiò Doña Mariana en 20. de Abril de 1684. en que la sentencia principal, dada à favor de Don Francisco, no podia executarse; porque aviendo obtenido aquel por calidad de varon, no era transmissible à las herederas; las quales respondieron, trataban solo de hazerla executar, para cobrar los frutos, que pertenecian à su padre, como vltimo posseedor de este Mayorazgo, el qual no pretendia Doña Angela, por la calidad que le obtuvo, sino por hija mayor de el vltimo agnado.

25 Pusieron demandas en propriedad, por la muerte de Don Francisco (reconociendo no tenian derecho para la possession) el Conde de el Real, *num.* 58. el Conde de Sallent, *num.* 64. la qual siguen sus nietos, *num.* 71. *y* 72. Don Luis Carròz, *num.* 56. à quien sucediò Don Francisco Carròz, *num.* 66. D. Francisco de Roxas, *num.* 60. el Marquès de Taracena, *num.* 63. cuyos herederos no han proseguido la instancia; Doña Mariana Ladron, *num.* 61. Don Nicolàs Valenciano, *num.* 73. y Doña Victoria, *num.* 70.

26 La immission en possession, por muerte de Don Francisco, solo la puso Doña Angela Ladron, *num.* 69. y Doña Mariana, *num.* 61. cuyo derecho sigue Doña Lucrecia, *num.* 62. y prosigue la instancia de pregones; y aunque pretendieron los interessados, que las demandas de propiedad se juntassen à la de possession, por la diversidad de los juizios, mandò la Audiencia en 24. de Abril de 1671. que se juntassen las demandas de propriedad, y la de possession se siguiesse como juizio distinto, y separado: los Autos de vnas, y otras demandas se han notificado à todos los pretendientes, y la Audiencia mandò pagar 2U. libras, por litis expensas, y alimentos à Doña Angela, con el motivo de la vrgente presump-

sumpcion de buen derecho à obtener en esta vacante la succession, con sentencia de 27. de Julio de 1677. Y aunque pidiò Doña Mariana, *num.* 61. restitucion in integrum contra ella, se confirmò en 21. de Octubre de 1681. y en su virtud cobrò del Administrador dicha cantidad.

27 Siguiòse vno, y otro juizio, hasta difinitiva; y aviendose extinguido el Consejo de Aragon, se remitiò este pleyto à Sala de Justicia, donde las partes alegaron sus derechos, y Doña Lucrecia, *num.* 62. opuso diminucion de Autos; y aviendose hecho relacion, se reservò para difinitiva este articulo, y quedò visto sobre lo principal el dia 6. de Mayo de este año passado de 1710.

28 En este estado, quando parecia, que vencidas tantas procuradas dificultades, pudiera esperarse resolucion favorable, en tan penoso litigio, saliò Don Antonio Pallàs, pretendiendo intempestivamente, se le admitiesse al juizio, suponiendo, inciertamente, y contra la verdad, ser agnado descendiente de el fundador; siendo assi, que es notorio, y siempre lo ha sido en esta familia, que desciende de Don Jayme Pallàs, hermano mayor de Don Francisco, *num.* 27. y Don Pedro, *num.* 28. y su Tutor, avido en Isabel Bonet, estando esta casada con Domingo Matheo, que ha sido motivo para que su padre, ni ascendientes, considerando este defecto, ayan omitido litigar con los descendientes legitimos; y para que los referidos Don Francisco, *num.* 27. y Don Jayme Severino, *num.* 36. hermano, y sobrino de dicho Don Jayme, le precediessen en la succesion.

29 A esto puede reducirse el Hecho; porque el derecho de las partes pende todo de la donacion, y el testamento: Y para que se reconozca quan evidente es el de Doña Angela, se fundarà brevemente en dos Articulos. El primero, que el testamento de Don Pedro Ladron, es valido, y authentico, y el Mayorazgo de agnacion rigurosa, y vna disposicion con la donacion; y que la sentencia de el Consejo, dada en virtud de ambos, debe confirmarse, y executarse, despreciando la apelacion, y la restitucion in integrum, pedida por Doña Lucrecia. El segundo, que Don Francisco Ladron fue verdadero, y vltimo posseedor, y que en Doña Angela, su hija mayor, se transfiriò por su muerte la possession de estos Estados, siendo la legitima inclusion; que la assiste,

ex-

exclusion precisa de Doña Lucrecia; *num.* 62. y de la instancia de pregones, y diminucion de Autos, que pretende, y la exclusion de los Condes de el Real, de Sallent, y otros, desvaneciendo los fundamentos, que menos bien informados de el Hecho, patrocinaron el Card. de Luca, y Pedro Pacciono, escriviendo en favor de el Conde de el Real.

Articulo Primero.

§. I.

30 INventò Doña Mariana Ladron, en el pleyto *sup. memorato num.* 14. tantos defectos contra el testamento de el Vizconde, y vicios contra su copia, que apenas huvo letra, que poco juridicamente no se observasse, para disminuìrle la fee, que se le debe. Pero la eficacia de la verdad acreditò, que tan vanos discursos eran rezelos de la ninguna justicia, que fomentaba en esta voluntaria impugnacion, despreciada en la sentencia de la Audiencia, con votos de el Consejo: *Quæ subverti non potest, adminiculis, & levioribus coniecturis: sed plures Graves, & admodum urgentes requiruntur: imò concludentissimæ, ut ex Nata, Honledeo, Andreolo, & alijs pluribus*, aít Conciol. *Allegat.* 8. *num.* 22. dize estas palabras la sentencia, *Vers. Nec sufficere*, ibi: *Quia contra dictum testamentum, &c.* Et inferiùs: *Constat enim dictum testamenti transumptum fuisse legitimè confectum; & secundum observantiam, & stylum præsentis Civitatis Valentiæ, ubi alia instrumenta originalia, & transumpta, seù exempla registrantur, ne fides illorum pereat, unicaque manu, cum suprapositis, esse conscriptum, lineataque, & vacua non existere in parte illius substantiali, nec debitum sensum mutare: undè resultat esse in forma probanti, eidemque omnimodam fidem fore adhibendam.*

31 Esta justissima determinacion se califica, porque consta, que el testamento presentado se otorgò ante Bartholomè de Villarrubia en 3. de Octubre de 1408. y que èl mismo le publicò en Chelva à 21. del mismo mes de 1419. y se prueba la existencia de este original, de aver Don Ramon, *num.* 4. aceptado en su virtud la herencia de su padre, con el titulo de Vizconde, y el gravamen de Apellido, y Armas, que se impone en èl. Hizo compromisso, como heredero, con su hermano Don Pedro, año de 1420. reservandole el derecho, que

que tenia al Mayorazgo. Los legados, que dexò à los Conventos de San Francisco de Chelva, y Mançanera, se cobran hasta oy, en fuerça de este titulo preambulo, vt à iure præsumitur, *ad Leg. 3. §. Verum, ff. de Manumiss. Leg. Qui in aliena, 6. §. Si is qui putabat, ff. de adq. hæred.*

32 De este original se sacò traslado en 10. de Diziembre de 1454. presentandole ante el Justicia Civil de Valencia, por Vicente Camarasa (Notario *per totam terram*, como de su titulo de Escrivano consta) y de esta copia, ù de el original, vsò Don Jayme, *num.* 9. para excluir à Doña Elvira, y Doña Margarita, *num.* 14. sus sobrinas, año de 1479. Y en el año de 1503. Don Pedro, *num.* 15. en la sentencia arbitraria, que se pronunciò de orden de su Magestad entre el referido, su hijo Don Juan, *num.* 24. el Conde de Aranda, y el Vizconde de Viota, se insertò el testamento en los Autos, que le precedieron, como se halla en el registro, que à instancia de el mismo Don Pedro, *num.* 15. se hizo en los libros Judiciales de Mandamientos, y Embargos de la Corte de el Governador de Valencia, entonces Juez Superior de aquel Reyno, por no averse establecido la Real Audiencia, Crespi *obs.* 15. *num.* 15.

33 Aviendose registrado *de verbo ad verbum*, en dichos libros, el traslado, que con autoridad judicial se avia sacado, quedò publico instrumento, y de èl, como de Protocolo, se sacaron diferentes copias. La primera, por Don Pedro, *num.* 25. hijo de Don Pedro, *num.* 15. de cuya orden se registrò, para la venta de la Villa de Mançanera, propria de este Mayorazgo; la qual obtuvo para pagar las deudas de èl, y se repite en la venta hecha al Duque de Calabria. La segunda, el año de 1631. sacada por el Conde de Sirat, en el pleyto de jactancia, que puso à Doña Mariana de Velasco, como Curadora de el Conde Don Gaspar, *num.* 52. à que salieron Don Pedro Ladron, *num.* 55. Don Francisco Marradas, *num.* 54. sin que por ninguna de las partes se impugnasse esta copia de el registro, considerando su validacion. La tercera, el año de 1633. para el pleyto de alimentos, que los Curadores de Don Francisco, *num.* 65. y Don Bernardino Ladron, movieron à Don Gaspar, *num.* 52. en que individualmente se conociò de èl, y de el Mayorazgo, y tampoco le impugnaron.

34 Con que parece no ay motivo para que voluntaria-

 men-

mente oy se quiera impugnar, la copia sacada de el mismo registro, con las solemnidades, que la constituyen publica, y autentica, por averse sacado de el Archivo publico de la Corte de la Governacion, lugar donde se guardan las escripturas, y los libros judiciales, y vnas, y otras son publicas, y autenticas, Baldo *cons.399.n.2.vol.5*. Scacia *de Iudic.lib.2.cap.11.n.1171. vers. 6*. Menoch. *de Præsumpt.lib.2.Præsumpt.81.in fin. & cons.42. num. 25. & cons. 48. num. 7*. Genua *de Script. priv. tit. de lib. Regest. fol. 268*. Gayto *de Cred. cap. 3. tit. 3. num. 22. & 23*. Salerno *decis. 6. num. 1.* & ibi Add. Novar. *decis. 6. num. 1*. D. Salgad. *de Reg. Protect. part. 3. cap. 10. num. 282*. Mascard. *concl. 1101. num. 17*. Mantic. Surd. Rub. Rot. & alijs relatis Conciol. *Alleg. 89. num. 3. & 4*. Concurriendo quantas circunstancias se requieren en orden al modo, y al lugar para esta publica fee, de quibus Scac. *vbi supr. num. 661*. Mastrillo *decis. 43. lib. 1*. Gayto *vbi supr. num. 28. & in spetie* Matheu, & Trobat. *statim referendi*, sin faltar el consentimiento de los Autores de Doña Mariana, que le impugna contra el hecho de aquellos, y de la familia; *adversus tradita per D. Covarrub. pract. 21. num. 5. in fin*. Francisco de Angelis *de Confessionib. lib. 1. quæst. 8. limit. 10. num. 7. & 8*.

35 Y fue legitima la introducion en èl; pues el traslado que sacò Camarasa, y el registro, se hizieron con autoridad de Juez, aquel segun la forma de el *Fuero final, Rubr. de Edendo, vel De mostrar publiques Scriptures, ò Communes*; y este con autoridad de el Governador; y no puede dudarse, que son autenticos instrumentos, sacados con autoridad de Juez, *Leg. Publicati, Cod. de Testam. Leg. fin. Cod. de Iur. Emphyteut. Auth. de Quæstorib. §. Illud, Cod. vt fratrum filij. Leg. fin. Cod. de re Iud. cap. vlt. extra de Confirmat. & cap. pen. de fide instrum*.

36 Præsertim, estando registrado *de verbo ad verbum*, velut in actis publicis, que la mesma autoridad tiene el Libro Judicial de Mandamientos, y Embargos de dicha Corte, en el qual entonces se registraban todos los processos originales, instrumentos, ò copias autenticas de ellos, dando traslado autentico de el registro à las partes, *ex quo publicum, & authenticum dicitur*. Speculat *lib. 2. de instrum. editione, §. Nunc, num. 2. & probatur ex leg. 2. Cod. de Edendo. Leg. fin. C. de re Iud.* cum alijs Pareja *tit. 1. res. 3. §. 5. num. 31. & 32*. pues semejantes traslados deben llamarse originales, aunque estos se ayan perdido,

Pa-

Paris de Puteo *de Reasumptione Instrum. Rubr.* 20. *num.* 11. & 13. Pareja *d. res.* 3. §. 3. *n.* 135. Alvarez Peg. *de Successs. Maiorat. cap.* 9. *num.* 673. *fol.* 201. *vers. Verùm quidquid*, Genua *de Script. priv. lib.* 5. *quæst.* 9. *tit. de libris Iudicialib. fol.* 276. Monter. à Cueva *Decis.* 44. *num.* 12. & 15. Angelis *de Confess. quæst.* 7. *lib.* 2. *num.* 56. elegantèr D. Valenç. *cons.* 105. *num.* 19. ex Bald. *in leg. Gesta*, *Cod. de re Iud. num.* 18.

37 Porque de la mesma suerte, que el traslado admitido para registrarse, era autentico, como hecho con intervencion de el Juez, assi el que se sacò de el registro se reputa por original, Maranta *in Praxi*, *part.* 6. *act.* 10. *num.* 4. Vestrio *lib.* 6. *cap.* 1. *num.* 17. Alex. *cons.* 6. *num.* 8. *lib.* 4. Pareja *d. res.* 3. §. 4. *num.* 18. Scacia *vbi supr. num.* 24.

38 Y es estilo, y costumbre en Valencia, que à semejantes instrumentos se les dè entera fee, y credito, y se tienen, y valen como publicos, y autenticos; cuyo estilo està probado por testigos practicos, è inteligentes, Abogados, y Escrivanos, *quibus credendum* Bart. *in leg. de quibus*, *ff. de legib. num.* 21. Masc. *conclus.* 526. Cevall. *quæst.* 1. *num.* 253. *tom.* 4. Decian. *cons.* 51. *num.* 80. & *seqq.* Monter. *d. decis.* 44. *num.* 14. Sessè *decis.* 201. *num.* 41. *tom.* 2. Rota apud Seraph. *decis.* 1159. y por instrumentos, que (aun sin testigos) probaran, Morotio *cons.* 34. *num.* 15. Cancer. *var. lib.* 1. *cap.* 4. *num.* 119. Mier. *de Maiorat.* 1. *part. quæst.* 62. *num.* 24. Gracian. *discept.* 861. *num.* 23. en los quales se justifica, que mas de cien años, antes de hazerse el registro, y despues, no se necessitaba otra solemnidad, y que todos los instrumentos registrados se han tenido por publicos, y autenticos, sin que en esto aya avido variacion, Monter. *d. decis.* 44. *num.* 16. *omnia probant in nostro casu loquentes*, Matheu *de Regimine Regni Valentiæ*, *cap.* 10. §. 4. *ex num.* 22. *ad* 39. Ioan. Baptist. Trobat. *de Effectib. immemorial. Præscript. quæst.* 14. *ex num.* 220. *vsque ad* 232.

39 Era bastante para la integra fee de este instrumento lo referido, *sed ex abundanti*, resultarà su verdad, si brevemente, se desvanecen los defectos, que injustamente opone Doña Mariana, *num.* 61. contra el testamento original, contra el traslado autentico de Camarasa, contra el registro, y el traslado, sacado de èl.

40 Contra el testamento original dize, que no huvo, ni fue Notario Bartholomè de Villarrubia, ante quien està otorga-

ga-

gado; pero resultando probada la existencia de el Escrivano, con diez instrumentos, otorgados ante èl mismo por aquel tiempo, que bastaban quatro, Cyriaco *cont.* 426. *num.* 70. *& seqq.* vbi alios refert. Anton. Conciol. *Allegat.* 67. *num.* 9. Noguer. *Alleg.* 25. *num.* 257. vbi Gonçalez, & alios affert; queda esta objecion sin fundamento, y mas si se atiende à las deposiciones de los testigos, que concluyen la fama, y aver visto Autos, y otros instrumentos otorgados por èl, que es suficiente para probança de el Notariato, *leg.* 115. *tit.* 18. *part.* 3. vbi Greg. *num.* 2. *& seqq.* Faria ad D. Covarrub. *Pract. cap.* 19. *num. fin. vers. Hæc sane latius*, ibi: *Satis erit probare ab eo, qui producit instrumentum, quod eius Author communi oppinione censebatur eo tempore Tabellio*; *& cap.* 21. *num.* 27. Francisc. de Balboa, sive Ferd. Matute *disquisition. legal.* 31. *ex num.* 35. *& seqq.* Conciol. *vbi supr. num.* 5. *& seqq.* D. Castillo *lib.* 2. *cap.* 16. *num.* 56.

41 Y aun esta no era necessaria, porque despues de 300. años, que se otorgò dicho testamento, se presume (aunque no huvieran passado mas de 100.) el Notariato, ex facie instrumenti. Covarrub. *Pract. cap.* 21. *num.* 2. Gom. *in leg.* 45. *Taur. num.* 85. Gratian. *discept.* 544. *num.* 35. Add. ad Gregor. XV. *decis.* 390. *num.* 4. Pareja *tit.* 1. *res.* 3. §. 2. *num.* 35. ex Bald. & Innoc. D. Valenç. *cons.* 105. *num.* 20. y en este caso, en que resulta probada la existencia de el Notario, la antiguedad de el instrumento, por los que hazen mencion de èl, merece entero credito, aunque consistiesse en èl, el fundamento de toda la causa, *vt fusè Relati probant.* Gonçal. *in Reg.* 8. *Chancel. glos.* 64. *num.* 13. confert Pacian. *de Probat. lib.* 2. *quæst.* 21. *ex num.* 40.

42 Tambien se dize, que estando otorgado en Mançanera, Villa de Aragon, no pudo publicarse en Valencia; pero no obsta; pues aunque se otorgò en Aragon, era dicho Villarrubia Notario *per totam terram*, y vezino de Chelva, como resulta de el mismo testamento, y podia actuar en todos los Reynos; y siendo la causa de la ausencia de el Vizconde à Mançanera, averle vsurpado à Chelva (como tambien consta de el testamento) la qual yà avia recuperado el año de 1412. pudo otorgar alli testamento; y el año de 415. ante el mismo Escrivano otorgò vn codicilo à 5. de Septiembre, que se publicò con el testamento, y ay otros actos, y testimonios, hechos en la Villa de Chelva, *Me-*

mo-

morial, *num*. 1616. & *seqq.* cuyas evidencias, persuaden la existencia, y la vezindad de Chelva, quando bastàran congeturas, para justificar el lugar de la habitacion, vt ex Bart. Alexand. & alijs, tenet Cesar. Barc. *decis*. 39. *num*. 53. Sessè *decis*. 362. *num*. 56.

43 Demàs, que quando fuera instrumento de otro Reyno (que siendo publico haze fee en qualquiera parte, Bartol. *in leg. Cunctos populos, Cod. de Sum. Trin. quæst*. 7. Palatios Rub. *in leg*. 3. *Taur. num*. 43.) pudo sacarse el traslado, en Valencia ante el Justicia Civil, Juez competente de el Vizconde, y mas para este acto de jurisdiccion voluntaria, ad tradita per Cresp. *dict. obseruat*. 15. *num*. 152. *ratione domicilij*, sin que se requiriesse otra solemnidad, que el reconocerle el Juez, *iuxta d. Forum fin. Rubric. de Edendo, cap. fin. de fid. instrum*. Trobat. & Matheu *vbi sup. vid. infr. num*. 47.

44 En quanto al registro, consta, que en la Corte de la Governacion ay muchos instrumentos forasteros registrados, *memor. num*. 183. Trobat. *vbi sup. num*. 231. y estàn presentados 13. instumentos, registrados en la misma forma, *memor. n*. 1623.

45 Con que si diez, probàran el estilo, *vt dictum est sup. n*. 38. aviendo tantos, y favoreciendo el estilo al traslado, y al registro, no es capaz de atenderse este reparo; y no lo es, que se halle en Lengua Valenciana; porque entendiendo los contrayentes, y el Escrivano, el Idioma de el instrumento, no ay Fuero, ni disposicion, que repugne, antes lo aprueba, *leg*. 11. *ff. de legat*. 3. ibi: *Fideicommissa, quocumque sermone relinqui possunt, non solum Latina, vel Græca, sed etiam Punica, vel Gallicana, vel alterius cuiusque Gentis*; *Leg*. 46. §. 3. *ff. de Fideicommis. hæred.* ibi: *Cum quidam, Græcis verbis, ita fideicommissum dedisset*, &c. *Leg*. 1. §. 6. & 7. *ff. de verb. obligat. Leg. Græcis* 8. *ff. de fideius. Leg An inutilis* 8. §. *Filijs fam. ff. de aceptilatione*. Anton. August. *de Nominib. proprijs, cap*. 8. *fol*. 555. & 556.

46 Y mas quando eran Valencianos, el Testador, y el Notario; en cuyo caso, aunque fuesse de Reyno estraño el Escrivano, se pudiera otorgar ante èl el testamento, vt ex Castro, Tusch. Crav. Farin. Scac. *qui hanc sententiam communem dicit*, tenet D. Cresp. *obseru*. 15. *num*. 171. & 172. *vbi ampliat*; y considerando la ninguna eficacia de este obice, la misma Doña Mariana Ladron se vale de el poder, que su padre Don Gaspar, *num*. 52. otorgò para tomar la possession, y de las assertas

E pos-

possessiones, que todo està en Castellano ante Notarios de Valencia; y assi, no ay motivo para impugnar con esto el testamento: *Nam quod quisque iuris in alium statuerit, &c.* vt in simili tradit Pareja *tit. 7. res. 3. num. 8. 25. & 40.* Add. ad Barbos. *lib. 15. cap. 11. à num. 7.*

47 Contra el traslado de aquel original, D. Covarrub. *practic. cap. 19. num. 3. & cap. 21. in princ.* que con autoridad de el Justicia Civil de Valencia, sacò Vicente de Camarasa, se opone, que es traslado de traslado, *ex leg. 3. Cod. de divers. rescript. Authent. si quis in aliquo, Cod. de Edendo*; pero esta objecion no es del caso; y quando lo fuera, no merecia estimacion. No es de el caso, porque no es dudable, que el original, se presentò ante el Justicia de Valencia, y que le sacò con su autoridad Camarasa, sin que para que quedasse autentico, y con eficacia de original, se necessitasse de citacion, ni otra solemnidad, en conformidad de el *d. Fuero final, Rubr. De mostrar publiques Escriptures, ò Comunes, seu de edendo,* ibi: *En todos los otros casos, vale el traslado, que fuere sacado, ò hecho con autoridad de el Juez Ordinario, por mano de Escrivano publico*, Rosa ad *Consuet. Neapolit. tit. 12. de instrument. confectis per Curial. num. 40. fol. 283. testantur de hac Praxi. I. C. C. Valentini*, præsertim D. Matheu *de Regim. cap. 10. §. 4. num. 24. 25. & seqq.* Ioann. Bapt. Trobat. *de effectib. immem. præscript quæst. 12. art. 2. num. 222. conferunt tradita sup. ex num. 36.* Y de la observancia, y practica de este Fuero deponen diez y siete testigos, practicos, è inteligentes, *Mem. n. 421. & 461. & seqq.* que contestes concluyen, no necessitarse de otra solemnidad, que la de el Fuero; el qual comete à los Juezes Ordinarios el Decreto para la exemplacion; en cuyo caso no se requiere citacion, *cap. fin. de fid. instrum.* Baldo *cons. 469. num. fin. vel. 5. vers. 6. vbi loquitur in simili statuto Luccæ.* Felin. *in cap. vltim. num. 9.* vbi Hostiens. & Imol. *de fid. instrum.* Gratian. *cap. 268. num. 55.* Rota, apud Farinac. *tom. 1. decis. 422. num. 3.* Cavalerio *decis. 305. num. 2.* Posth. *obs. 99. num. 13.* latè Trob. *d. quæst. 12. ex num. 224.*

48 Esto procede, aunque el Fuero permitiesse, que el Notario solo pudiesse dàr el traslado: vt elegantèr observat Pareja *d. tit. 1. res. 3. §. 3. num. 122.* ibi: *Octavus casus, & sine controversia admissus, est, si exemplum fuerit sumptum, per Notarium, cui per summum Ecclesiæ Præsulem, siue Regem Superiorem in temporalibus, non recognoscentem, exemplandi instrumenta*

fue-

fuerit concessa facultas, quo sanè casu locum non habet Decissio, text. in d. Auth. si quis in aliquo, & refert Hostiens. Dec. Masc. Menoch. Posth. & alios, *& num.* 134. Baron. *de Citatione, quæst.* 17. *num.* 59. Gratiano *d. cap.* 268. Burato *in Adnot. decis.* 444. *num.* 14. *tom.* 2. D. Covarr. *Practicar. cap.* 21. *num.* 2. Caldas Pereyra, Noguer. Barbos. Pinelo, & alijs pluribus, Faria, D. Covarr. *d. cap.* 21. *num.* 4. y no pudiendose disputar, que los Fueros los haze su Magestad, es indubitable esta doctrina, aunque no se huviesse observado la copia por mas que cien años, ex Marciano, Alfaro, & Avilès, Pareja, vbi proximè, *num.* 134. *in fine.*

49 Acreditanse el Fuero, y las deposiciones, con el estilo, calificado por varios instrumentos, que estàn presentados en este pleyto, sacados sin citacion, ni otra solemnidad, que la que tiene el traslado de este testamento, y en conformidad de el Fuero se decidiò en el pleyto entre los Marqueses de Albayda, y de Llaneras, por la Real Audiencia, *referente* Don Cosme Gombau, Oìdor entonces; la qual declarò, que el trasumpto de la venta de Albayda, otorgada en 5. de Junio de 1471. y presentada por el Marquès, por estàr sacado por Notario publico, con autoridad de el Justicia Civil, *era bastante para que se pudiesse registrar, aunque no huviesse intervenido citacion alguna, de parte interessada, ni otra solemnidad, segun el Fuero, &c.*

50 A este estilo, y practica de el Fuero debe estarse, Baron. *vbi supr. num.* 56. Cancer. *lib.* 3. *cap.* 3. *num.* 235. Masc. *lib.* 2. *conclus.* 711. *num.* 20. elegantèr, Pareja *d. tit.* 1. *res.* 3. §. 3. *num.* 127. vbi refert, Bald. Iacobin. Macerat. y afirma aver este mismo estilo en Aragon, y Cataluña; lo qual prueban, Roland. *cons.* 69. *num.* 6. Portol. §. *Exhibitio, num.* 8. Monter. *d. decis.* 44. *num.* 13. Cancer. *d. cap.* 3. *num.* 236. Sesse *decis.* 187. *num.* 39. *& latissimè decis.* 201. *num.* 36. *& seqq.* Fontan. *de Pact. tom.* 1. *claus.* 1. *num.* 33.

51 Aunque no estuviera justificado, con mayores pruebas, que el derecho requiere, bastàra assegurarle tantos Autores, y el de Aragon, y Cataluña, *ex cap.* 1. *cap. De his, distinct.* 12. *cap. Ex parte de Cens.* y era suficiente alegarle; porque el Juez estaba obligado à informarse de oficio, si dudasse de èl, Gratian. *discept.* 945. *num.* 20. Posth. *var. resol.* 68. *num.* 66. Mascard. *concl.* 1344. *num.* 6. *&* 7. Matheu *d.* §. 4. *num.* 83. Stephan.

Na-

Nathen. *instit. Vulner. tit. 9. cap. 1. 2. & 4.* para dàr credito al instrumento, aunque fuesse insolemne, *dicitur infrà num.*

52 Luego si qualquier traslado, sacado en la forma, que està dicho testamento, tendria efectos de original, Bald. *consf. 154. num. 3. vol. 5. vt dictum est supr. ex num. 38. & inferius latius patebit*, y presentado en juizio, haria probança eficàz, *d. cap. fin. de fid. instr.* vbi Barbosa plures refert *n. 1. & 2.* Registrado solemnemente, probarà el registro lo mismo, que el instrumento registrado; y no se deberà llamar traslado de traslado, sino instrumento autentico, y original, Bald. *in leg. Nostram, Cod. de Testam. num. 7.* ibi: *Hæc exempla, subrogantur loco originalis scripturæ, & eandem vim habent, & ex ipsis summi potest exemplum tanquam ex originali, & illud exemplum probat, quod non diceretur, si esset exemplum exempli*, Bardaxi *titul.* de *Manifestation. num. 9. fol. 393. quæ copia extracta adiecta nota, manifestata remanens pænes Iudicem habebitur pro originali: adeo, quod tanquam de originali possunt de illa extrahi instrumenta*; Innocentius, Hostiens. Ioann. Andræas *in d. cap. Quoniam contra, de prob.* Scacia *de Iud. d. cap. 11. ex num. 635. ad 652.* D. Laur. Matheu *de Regim. Regni Valentiæ, cap. 10. §. 4. num. 30. 32. & 33.* donde hablando de estos mismos registros, dize, ibi: *Succedit loco matricis, sivè protocolli originalis, remanentis pænes Tabellionem, in partibus longinquis*; vt in simili tenuit, Pareja *n. 4. resol. vnica, §. 4. num. 64. cum Caputaq. Mascard. & Scacia, & alijs, & hoc iure vtimur, tàm in iuditio, quam extra iuditium, de quo vide*, & refert Afflictis, Eman. Suar. Did. Perez, Azebed. Ananias, Caputaq. Monter. & Cancer. *& diximus supr. num. 36. & 37.*

53 Ni obsta lo que contra el registro se dize, intentando violar la fee, que siempre se ha dado à los libros de la Corte, y à las copias, que de ellos solemnemente se sacan; porque si como queda probado, la copia sacada con autoridad de el Justicia Civil, por el Escrivano Camarasa, es publica, y solemne, no puede dezirse, que el registro es traslado de traslado; pues el que quedò en los libros de la Corte tiene mayor autoridad en la estimacion comun, ò la misma, conforme à Derecho, que el instrumento de donde se sacò, vt præter relatos docet D. Laurent. Matheu *de Regim. Regni Valentiæ, cap. 10. §. 4. num. 28. omnino vidend.*

54 *Quod procedit*, aunque no pareciesse el original, D. Valenç. *d. consf. 105. ex num. 19.* Matheu *d. cap. 10. §. 4. num. 31.* porque la regla de la Authent. *Si quis in aliquo*, se limita en aquellos

llos traslados, que *inter acta iudicij per viam regesti*, se colocan, presentandolos ante el Juez, *vt illorum tenor integer remaneat. ita tenent.* in dict. Authent. Bald. Angel. & Purpur. *num* 34. Bologn. *num.* 30. Bart. *in leg. Chyrographis, in princip. de Admin. Tut. & in leg. vlt. Cod. de fid. instrum.* Bald. *in hac eadem leg. In primo notabili*, D. Covarr. *dict. pract.* 21. *num.* 6. vbi Faria *num.* 23. Masc. *conclus.* 711. *num.* 66. Card. de Luca *de Iudicijs, discurs.* 30. *num.* 2. 3. & 5. Sessè *d. decis.* 601. *num.* 34. cuya doctrina, conviene con el estilo, y practica de Valencia, y es decission elegante para esta especie, & *decis.* 187. *num.* 39. Scac. *vbi sup. num.* 635. Monter. *d. decis.* 44. *num.* 12.

55 Lo mismo, que en los instrumentos publicos, milita en las escripturas privadas, que se hallan en el publico Libro de Registros, *leg. Ne in arbitris*, & ibi Bald. *in* 3. *Notabili, Cod. de arbitr. & in Auth. offeratur*, vbi DD. *Cod. de Lit. Contest.* Masc. vtrumque probans, *conclus.* 711. *num.* 70. & *conclus.* 1294. *num.* 17. Parlad. *lib.* 2. *Rer. quotid. cap. fin. part.* 1. §. 10. Franch. *decis.* 118. *num.* 7. Genua *de Script. priu. lib.* 1. *quæst.* 4. *num.* 79. & *quæst.* 26. *num.* 26. cum alijs Pareja *d. res.* 3. §. 5. *num.* 31. Faria ad Covarr. *cap.* 21. *num.* 26. Petrus Gilkenius *in dict. Auth. Si quis in aliquo, num.* 19. & *si alias non probet per se.*

56 La razon, es, porque qualquier escriptura registrada de mandato de el Juez, adquiere autoridad de publico instrumento, *vt in d. leg. Ne in arbitris, & in Auth. offeratur*, tenent DD. Suelves *in Sesq. cons.* 7. *n.* 2. y merece execucion, Menoch. *de Adipisc. Rem.* 4. *num.* 104. & *cons.* 336. *num.* 4. Math. Stephan. *ad Nov.* 73. *num.* 3. & 21. pues registrado en aquella forma, *efficitur de actis.* Y los instrumentos trasladados, en los Autos, se hazen originales, y no se deben llamar traslados. Butrio *in cap.* 1. *de fid. instrum. num.* 55. Ang. *in d. Auth. Si quis in aliquo*, Scacia *d. cap.* 11. *num.* 635. & 741. Paz de Ten. *cap.* 26. *num.* 63. cum alijs Pareja *d. res.* 3. §. 4. *num.* 16. 17. & *seqq.* elegantèr Monter *d. decis.* 44. *num.* 12. 15. & 16. pues son semejantes (incluìdos vna vez en el libro de Registro) à los Protocolos, y tienen la mesma virtud, y eficacia, que ellos. *Cum pluribus* D. Valenç. *cons.* 51. *num.* 5. & *cons.* 105. *num.* 19. Mascard. *conclus.* 1566. *num.* 1. Menoch. *de arbit. lib.* 2. *cas.* 187. *num.* 3. Marc. Ant. Thom. *decis.* 44. *num.* 17. Luca *de Iud. d. disc.* 30. *num.* 5. ibi: *Huiusmodi libri vim habeant, publicorum documentorum, &c.*

57 Tambien las copias, que se dàn de estos registros

F

in-

iudicari debent originales, D. Valenç. *vbi supr. num.* 6. Mont. *d.* *decis.* 44. *num.* 16. Capic. *decis.* 40. *num.* 3. y prueban plenamente los registros, y las copias, que se sacan de los instrumentos registrados. Lapo. Paul. de Cast. Ias. Rota, Crescentio, & Staphileo, relatis D. Valenç. *d. cons.* 51. *num.* 7. *&* 8. *Vbi quod regestum assumptum, facit plenam fidem.* Et inferiùs: *Sumptum importat idem, quod originale, & copia ex sumpto deducta, nominatur exemplar, quod si deducatur, authoritate Iudicis competentis, facit fidem.* Novar. *decis.* 6. *num.* 2. Masc. *d. concl.* 711. *num.* 66. *& concl.* 1266. *num.* 9. *&* 17. Gaito *de cred. cap.* 3. *tit.* 4. *num.* 23. *latè* Salern. *decis.* 58. *ex num.* 1. Y en nuestra misma especie, son elegantes los lugares de Masc. *d. concl.* 1266. Monter *decis.* 44. *num.* 13. *ad* 17. Sesè *d. decis.* 187. *&* 201. *ex num.* 34. Trobat. & Matheu *vbi supr.*

58 *Patet, ab effectu, & fine*, porque se hazen semejantes registros, que es vnicamente para perpetuar los instrumentos, *leg.* 8. *tit.* 19. *part.* 3. & probat Azebed. *in leg.* 12. *tit.* 25. *lib.* 4. *in princip.* Napodamus *apud* Carolum de Rosa *ad Consuet. Neap. l. tit.* 12. *de instrument. confectis per Curial. num.* 46. *fol.* 284. Trobat. *de effect, immemor. d. quæst.* 12. *num.* 221. Monter. *d. decis.* 44. *num.* 46. que siguiendo à Bald. en la *ley Nostram, Cod. de testament. post num.* 7. despues de aver fundado la eficacia de el registro, y que es como original: *Et quod numeretur inter monumenta, & coram Iudice gesta*; añade, que tiene la mesma fuerça, que el original, y que de èl, se pueden sacar muchos traslados, que todos merecen entera fee. Pareja *d. res.* 3. §. 4. *num.* 21. *&* 22. que habla en terminos de semejante estilo al de Valencia, y de otras circunstancias, que concurren en nuestro caso, *ob id enim appellatur regestum, quasi res gestas contineat.* Matth. Martin. *in Lexic. Philolog. verb. Regestum, & Registrum*, Rota apud Rub. *decis.* 706. *num.* 9. Franc. Marc. *decis.* 164. *num.* 7. *lib.* 2. Vestr. *in Prax. lib.* 7. *cap.* 1. *in princip.* vbi Add. *num.* 19. omnia probat Matheu. *d.* §. 4. *ex num.* 30. *ad* 34.

59 No obsta, si se opone, que para que el registro, ò traslado de èl, pruebe, es necessaria citacion de parte, Faria ad D. Covarr. *cap.* 21. *num.* 18. Gregorio Lopez *in leg.* 114. *tit.* 6. *part.* 3. Suelves *vbi supr. num.* 3. porque esto no procede donde, como en Valencia, ay costumbre, y estilo notorio, introducido, en virtud de Fuero, de hazer estos registros, en la Corte de el Governador, y losdemàs Tribunales, sin citacion de parte, *vt dictum*

est

est supr. num. 47. *& ostendit* Gratiosus Vbertus, *de citatione, cap.* 8. *ex n.* 112. *ad* 127. ibi: *Stylus potest inducere, vt aliquæ citationes omittantur, fol.* 450. consiguiendo, sin este requisito, la mesma autoridad, que si se registrassen, *præcedente citatione*; lo qual està probado con mucho numero de testigos practicos, y inteligentes, como resulta de el Memorial ajustado, desde el *num.* 475. hasta el 480. y de muchos instrumentos, registrados sin citacion, *memorial, num.* 182. *& præter relat. supr. num.* 38. *probat* Gratios. Vbertus *de citation. cap.* 8. *num.* 103. *&* 107.

60 Y cada dia se declara en la Real Audiencia, no ser necessaria citacion, para el registro, y lo mesmo se observa en Cataluña, y en Aragon, Cancer. *d. num.* 236. Monter. *d. decis.* 44. *num.* 13. Fontan. *d. claus.* 1. *num.* 33. Sessè *d. decis.* 187. *num.* 39. *&* 201. *ex num.* 34. ibi: *Praxis tamen, consuetudo immemorialis, legitimè introducta, & stylus inconcusus huius Regni, introduxit, vt exemplatio instrumentorum originalium facta apud Curiam Domini Iustitiæ Aragonum solemniter, & in Iudicis præsentia, etiam adversario non citato, vocato, nec audito, perpetuam quoque faciant fidem, & habeant authoritatem, & eandem quo ad omnes effectus iuris, & fori, quæ habitura fuissent, si adversario vocato, & audito exemplata, & trasumptata fuissent, in quo consistit singularitas Praxis consuetudinis, & styli Regni, vt animadvertit, Pleban. §. Exhibitio, num.* 8. cuius meminit Roland. *cons.* 69. *num.* 60. *&c.* Y de Valencia. D. Matheu *d. §.* 4. *num.* 23. ibi: *Quæ omnia fiunt, nulla parte citata regulariter, nam tanta est nostrorum Notariorum legalitas, quod raro hæsitatur, de veritate contentorum in his, quæ subsignant*; y mejor Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst.* 12. *art.* 2. *num.* 222. *& seqq. vbi latè, & elegantèr.*

61 Y el estilo puede introducir legitimamente, se dè credito à los registros hechos sin citacion, y à sus traslados. Vt observat Bald. *in dict. Auth. Si quis in aliquo, vers. Nisi aliter se habet statutum, Cod. de Edend. num.* 21. Monter. Sessè, Mascard. in locis relatis cum alijs, Pareja *d. res.* 3. *§.* 3. *num.* 127. Franc. Baron. *de cit. d. quæst.* 17. *num.* 56. sin que pueda dudarse, que esta practica se guarda en Valencia, como es notorio, à los Juezes, y se observa en los juizios.

62 De suerte, que ni aun se necessitaba de averla probado con tantos testigos, è instrumentos, vt differit Scacia *d. cap.* 11. *num.* 170. Gutierr. *de iuram. confirm. cap.* 70. *num.* 70. cum alijs plurib. Add. ad Barb. *lib.* 12. *cap.* 24. *axiom.* 7. *Nàm quod patet*

ex-

expresè, *non est probare necessè* Brunemano *ad leg.* 8. *ff. finium regundor. num.* 1. Samuel Strik *de iure sensuum. in Proemio, num.* 7. *& disert.* 1. *cap.* 4. *num.* 54. *& seqq.* y qualquier duda se desvanece con la presumpcion, que à su favor tiene este registro, por la autoridad de el Juez, que intervino para mandarle hazer, para ponerle *loco originalis*, y para que pudiessen de èl sacarse las copias, que se necessitassen despues, D. Valenç. *d. cons.* 51. *num.* 10. ibi: *Præsumptio enim assistit in favorem dicti trasumpti, & num.* 11. *& seqq.* doctè Matheu *d.* §. 4. *num.* 24. *&* 25.

63 Porque los Juezes tienen potestad de hazer actos, è instrumentos judiciales, no escriviendo, sino proveyendo, y mandando. *Leg. Placuit* 4. *in fin. Cod. de Collat. fund. Patrim. lib.* 11. ibi: *Conficiendorum actorum habeant potestatem*, Rovit. *in Pragm.* 2. *tit. de Iur. invicem, non turb. num.* 11. & ratione officij, præsumitur pro facto Iudicis, *cap. In præsentia* 6. *de renuntiat. cap. Bonæ memoriæ* 23. *de electione.* Valenç. *d. cons. num.* 13. Xamar. *de offic. Iud. & Advocati, part.* 1. *quæst.* 1. *num.* 90. Capic. *decis.* 61. *num.* 7. Alciato, Menoch. Giurb. & alijs relatis Velasc. *in Iud. Pers. Rubr.* 14. *annot.* 15. *n.* 24. *vers. Et merito.* Pues si se considerasse este registro como traslado de traslado, seria eludir la autoridad de el Juez, haziendo vn acto ridiculo, y sin eficacia legal, *extradend. infr. num. quod minimè dicendum.* Abb. *in cap. fin. de fid. instrum. num.* 2.

64 *Maximè*, porque la presencia del Juez causa, que se diga apud acta fieri, quod apud ipsum fit, *leg. In donationibus, iuncta leg. præced. Cod. de donation.* y la autoridad de el Juez, tiene grandes efectos para acreditar el traslado, que de su orden se saca, *Glos. fin. in d. cap. fin. de fid. instrum.* & in eo Panorm. *num.* 2. Sessè *d. decis.* 201. y produce gran presumpcion, hecho con esta solemnidad, de que es verdadero, solemne, D. Covarr. *pract. cap.* 19. *num.* 8. *vers. Hæc sanè latius in fin.* Alciat. *de præsumpt. reg.* 3. *præs.* 34. *num.* 1. Capic. Latr. *decis.* 138. *num.* 24. y executado conforme à la costumbre de la Region, Masc. *conclus.* 4. *num.* 20. Ramon *cons.* 82. *num.* 15. *Imò omne ius ei assistit, ex leg. Publicati, Cod. de testam. & alij superius relati num.* 35.

65 No es digno de estimacion, si se opusiere, que algunos de los DD. referidos, hablen en los originales registrados; pues demàs de estàr probado *sup. num.* 47. *& seqq.* que el traslado de Camarasa debe reputarse por original, facilmente se responde, que Monter à Cueva, y Joseph Sessè, hablan en traslado de traslado, re-

registrado; porque la practica de aquel Reyno, es, que se copia el instrumento original, y este traslado, que se saca, se registra en la Corte, y se le buelve à la parte el original, y el traslado, Monter. *num.* 12. 15. & 16. Sessè. *decis.* 201. *num.* 36. & 48.

66 Y assi la diferencia en ambos estilos, es, que en Aragon se saca *incontinenti*, y en Valencia *ex intervallo*. Con que estos Autores son en los proprios terminos de este pleyto; pues si el traslado de el traslado, registrado, *capit vires originalis, ex Iudicis authoritate: censeri debet originalis. d. cap. fin. de fid. instrum.* & *cum paris potentiæ sint, regestum, & originale, æqualem effectum producere debent; ad leg. Si libertum, Cod. de nupt.* Monter. *d. decis.* 44. *num.* 28. & *in simili ratiotinatur*, Carol. Ialong. in *Racemation. Iuris.* 87. *num.* 8.

67 Et indubitatius patet; porque si el traslado registrado, *in d. cap. fin. de fid. instrum.* se equipara al original, *disposi tum in hoc, etiam in illo, censeri debet cautum*, Iason. *in leg. Si abrogator, colum. ante penultima, ff. de adoptionibus*; & *in leg. Transigere, col.* 2. *vers. Secundo moveor. de transaction.* Ludolph. Scrader. *de feudis, p.* 10. *sect.* 19. *num.* 261. & *cons.* 3. *num.* 11. & *cons.* 49. *num.* 24. Pareja *dict. tit.* 1. *resol.* 3. §. 2. *num.* 47. & §. 3. *num.* 68. Cervantes *in Recopilat. Ordination. Nemor. Regal. part.* 7. *glos.* 1. *num.* 44. D. Molin. *de Primog. lib.* 2. *cap.* 8. *num.* 16. Gomez 3. *var. cap.* 11. *num.* 1. Pues aunque verdaderamente no es original, el registro, la autoridad de el Juez, y de el estilo, le atribuyen la misma virtud, y calidad. *Et propterea* todo lo dispuesto en el original, milita en el registro. *Argum. leg. Cornelia, ff. de testam.* & ibi Aretinus. Gomez *ad leg.* 9. *cum seqq. Taur. num.* 3. & *in leg.* 70. *numer.* 17.

68 De esto se infiere, que la oposicion, que se haze contra el registro, no es del caso, ni puede militar contra èl, por ser diverso, è incapàz de producir efecto contrario, en caso distinto. *Leg. Si maritus* 10. *Cod. de donationibus.*

69 Pero quando lo fuera, ò militàra, y pudiera concebirse traslado de traslado (quod absit) nuestro testamento, ex Bald. *in leg. Bonæ fidei, col.* 3. *Cod. de rebus creditis*, cum alijs à D. Covarr. adductis, *pract.* 21. *num.* 4. No merece estimacion, antes debiera tenerse por valido, eficàz, y subsistente; pues si el exemplo, que sacò Camarasa, con autoridad de el Justicia Civil, fue solemne, *remansit quasi originale*, y digno de integra fee, *ut supr. est dict. n.* 35. 37. 43. & 47. & probat Matheu *d. cap.* 10. §. 4. *n.* 24. & 25. & 26.

 la-

latius Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst. 12. num. 209. vbi plures refert.* Y el registro, que de èl se hizo, en la Corte de la Governacion, prueba legalmente. Matheu *vbi prox. n. 29. vide sup. n. 52.* & consequentèr los traslados, que *Iudicis authoritate*, se dieren de èl, solemnes. *dict. est sup. n. 57.* ita adversus Baldum, tenet Bartolus (*cuius authoritas in Praxi summa, & potissima habetur*, Iason *in leg. Si quis arbitrat. 43. de verb. oblig. num. 2.* Tiraquell. *ad LL. Conn. Glos. num. 48. Cuiat. 12. obs. 16. Quia omnes iuris interpretes veritate, iuditio, & æquitate superarit*, Alex. *in leg. Si se non obtulit 4. in princ. ff. de re iud.* Abbas *in cap. cum nobis 14. C. de Præscript. num. 11.* Iason *in leg. Placet. 5. lect. 2. Cod. de Sacr. Eccles.*) huius sententiæ Antesignanus *in d. Auth. Si quis in aliquo, Cod. de Edendo, num. 9. & 10. vers. Quare sic adverte*: donde resuelve, que no ay diferencia entre la prueba, que dimana de el traslado de traslado, y de la de el ttaslado primero, quando ambos estàn dados solemnemente, *quam sententiam sequuntur* Cardinal. Felinus, Albericus, Cumanus, Curtius Iunior, relati, à D. Covarr. *pract. cap. 21. num. 4.* vbi de Bartoli opinione loquens ait, ibi: *Verè tamen poterit procedere, & admitti opinio Bart. vbi traductio primi exempli facta fuit, servata iuris forma, &c. Nàm primum exemplum solemniter exemplatum quoad eos, qui vocati legitimè fuerint* (donde la citacion es de estilo) *authenticum est, & vim habet originalis, atque ideo nihil impedit quim, & iusta causa iterùm traducatur, authoritate Iudicis, & exempletur, &c.*

70 Quam Barthol. sententiam tuentur quoque Iason *in d. Auth. Si quis in aliquo, fall. 3. vers. Imò fortius*, Bolognet. *num. 91.* Raph. Cumanus *cons. 158. dub. 1.* Bertrand. *cons. 3. num. 3. vol. 3. & cons. 131. num. 7. vol. 2.* Camil. Borell. in Add. ad Bellug. *in Speculo Princip. Rub. 41. in §. Leges Regni litt. P. fol. 195.* Caldas Pereyra *de empt. & vend. cap. 35. num. 50.* Gironda *de privil. quæst. 132. num. 141.* Mascard. *concl. 712. num. 3.* Scacia *d. cap. 11. num. 648.* Beltramin. in Add. ad Greg. XV. *decis. 432. num. 8.* Gaito *d. cap. 3. tit. 4. num. 26. & 32.* Petr. Gilken. *in d. Auth. Si quis, num. 6.* Paul. Christin. *decis. 78. num. 7. tom. 2.* confert Alex. Trentacinq. *var. lib. 2. res. 5. num. 5.* in specie, Matheu *de Regimin. d. cap. 10. §. 4. num. 25.* (*vbi quod similes copiæ, non diferunt specie, sed numero*) *& num. 31.*

71 Esta sentencia es mas verdadera, conforme à Derecho, y la contraria no tiene fundamento; porque los dos con que intenta, Baldo autorizarla, *ni fallimur*, apoyan la de

Bar-

Bartolo, *quod patet*; pues la *ley* 3. *Cod. de diu. rescriptis*, ibi: *Sancimus, vt Authentica ipsa, atque originalia rescripta, & nostra etiam manu subscripta, non exempla eorum, insinuentur*; no habla de exemplo valido, sino de el que la regla general (de que *supr. num.* 47.) reprueba. Elegantèr Bolognet. *in d. Authent. Si quis in aliquo, num.* 41. ù mejor, porque esta ley habla en caso especial, para que no pruebe el exemplo, del privilegio, firmado de el Principe. *Leg.* 1. *Cod. de mandatis Princip. leg. Probatorias*, 9. *Cod. de divers. offic. vt alias cautum est, in leg.* 44. *tit.* 18. *part.* 3. ibi: *El traslado de ningun privilegio, no debe ser creìdo*, Bolognet. *vbi supr.* ibi: *Ego putò textum illum, debere intelligi in terminis suis, in rescriptis, & mandatis Principum, &c. Quia illa non possunt exemplari, sed solum sumi ab originali: secus in alijs exemplis, validis, &c. Nisi forsam sigillo Regio munita sit copia*, ex Avilès, Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst.* 12. *num.* 102. *tom.* 1.

72 Ex quo infertur, que el no probar el traslado de traslado en este texto, no acredita, que no pruebe el traslado de traslado autentico; porque la causa de esta especialidad, es, que el traslado de el privilegio *manu Principis subscripto*, no prueba; porque el original queda en poder del Secretario; pero no prohibe, que siendo el traslado publico de otros instrumentos, pruebe. Bolognet. *vbi proximè*, & ita no authoriza la opinion de Bald. si no la de Bartolo, ni de èl puede inferirse consequencia, *cap. Quia iure. de regul. iur. in* 6.

73 La similitud, que trae Bald. de el testigo *de auditu auditus*, con el traslado de traslado, falta absolutamente en nuestro caso; porque se ha probado, que el primero traslado fue autentico, y original, *supr. num.* 69. pero el testigo de oìdas, carece de fee, ex *cap. Licet, x. de testib.* plenè Samuel Strikius *de Iure Sensuum, dis.* 3. *cap.* 3. *ex num.* 20. *Exclusis igitur fundamentis ruit contraria conclusio.* Felin. *in cap. Nonnulli x. de rescript. num.* 34. Gomez *in Regul.* 4. *Chancell. vers. Circa primum in fin.* alij apud Georgium Marsmanum, *in Miliolog. cap.* 7. *part.* 2. *num.* 80. *fol.* 280.

74 Probatur vlterius; porque la sentencia de Bartolo es conforme al dicho *For. fin. Rubric. de mostrar publiq. Escriptures, ò Comunes, de quo supr. n.* 35. & 47. en el qual se establece, que el traslado de la escriptura de mutuo, no prueba: y generalmente dispone lo contrario en todos los demàs: y aquella excepcion firma regla en contrario, *ad leg. Quæsitum* 12. §. 43. *ff. de fund. instr. leg.* 18.

ex

ex eo, ff. de testib. Suelves *conf.* 48. *num.* 17 *tom.*2. Barbosa *voto* 91 *num.* 34. Add. *ad eumd. lib.* 5. *cap.* 27. *axiom.* 27. en todos los demàs instrumentos, no menos, que si los expecificasse, *cap. Quia ad agendum. de Proc. in* 6. pues las palabras, en todos los otros casos, comprehenden todos los instrumentos. *Leg. Impensa* 45. *de Relig. & sump. fun. leg. Servitus* 23. *de seru. vrb. præd.* ibi: *Humanius est verbo generali omne lumem significare.* Gutierr. *Canon. lib.* 2. *quæst.* 1. *num.* 27.

75 Demàs, que la sentencia de Bartolo, no solo es conforme al Fuero referido, sino es à la costumbre, la qual debe seguirse en duda, *leg. Per. leg. Si quis in fin. ff. de vsufr. leg. In contrarium,* 37. *ff. de vsuris. Leg. Testamenta* 18. *Cod. de Testam.* ibi: *Mos namque retinendus est fidelissimæ vetustatis.* Nicolaus Milerus *in Metrol. sivè de iure, & modo mensurandi, cap.* 6. §. 7. *num.* 2. Samuel Strikius *de iure sensuum, dis.* 10. *cap.* 4. *num. fin.*

76 Està probada (como se dixo arriba) con testigos, y ay presentados mas de veinte y cinco instrumentos traslados, registrados en la Corte de la Governacion, y su Archivo, desde el año de 1498. hasta el de 1535. con que siendo el registro de el testamento de el año de 1505. resulta notorio este estilo, y costumbre, por la inspeccion de dichos instrumentos, y otros muchos, que se pudieran aver presentado, *ex leg. Vetustissima, Cod. de iur. dom. imp.* cum alijs refer. *infr. num.* 132. asserunt Bald. *in leg.* 1. *Cod. ad Maced. & in leg.* 1. *Cod. ad Velleyan. in fin.* Curc. Iun. *conf.* 106. *num.* 5. Cravet. *conf.* 134. *num.* 9. Rolando. *conf.* 57. *n.* 27. *tom.* 3. Anton. Nig. *de Laudim. quæst.* 46. *num.* 9. *tom.* 2. Mier. *de Maior.* 1. *part. quæst.* 62. *num.* 24. Cancer. *var. lib.* 1. *cap.* 4. *num.* 118. donde afirma, que para este efecto bastan diez instrumentos, y aunque no fueran actos judiciales, eran suficientes para introducir costumbre los extrajudiciales, ex Cyno *in leg. De quibus, ff. de legibus,* Bald. *conf.* 349. *num.* 1. *vol.* 5. ibi: *Sine aliqua sententia,* D. Salg. *labyr. part.* 1. *cap.* 1. §. 2. *num.* 57. & 58. Pero en los judiciales basta la frequencia, *leg.* 3. *Cod. de edificis privatis*, ibi: *Probatis his, quæ in opido frequenter, in eodem genere controversiarum servata sunt,* Suelves *conf.* 83. *num.* 12. *t.* 1. sin que aya necessidad de aver obtenido en juizio contradictorio, como observan contra Salazar, interpretando la *ley* 5. *tit.* 2. *part.* 1. el señor Molina *lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 27. Flor. de Men. *var.* 1. *quæst.* 1. *num.* 61. Gutierrez *de tutel.* 2. *part. cap.* 1. *num.* 32. & 33. Noguer. *cum plurib. allegat.* 6. *num.* 31. & 32. Mascard. Barbos. & alijs contraria evertens,

tens, D. Salgad. *labyr. d. cap.* 1. §. 2. *num.* 59. & 60. Ioannes Schilter *de iure Romano, in Foro Germ. exercit.* 2. *ad Pandect. de iure non scripto. tit.* 3. §. 21. ex Thusc. Mascard. & Sixtino.

77 De esto resulta, que no ay motivo, para que el registro, de el año de 505. se impugne, constando, que antes, y despues de registrarle, se admitian traslados; lo qual dexaba acreditada la observancia; quando fuesse necessario justificarla. Mascard. *conc.* 425. Thesaur. *decis.* 183. *num.* 4. Gracian. *cap.* 161. *num.* 23. Cancer. & Mier. *vbi sup. Nam superuacaneum est, probare stylum omnibus notum,* Matheu *dict. cap.* 10. §. 4. *num.* 82. pues no es creible, que si semejantes traslados dexàran de ser documentos publicos, despues de registrados, interpusiera el Juez su Decreto, ni quedàran copias en dichos libros, para hazer vn acto invtil: ex Imol. *cons.* 99. *num.* 6. & *cons.* 98. *num.* 12. & 13. Alex. *cons.* 80. *columm. pen. vol.* 5. Cast. *cons.* 38. *in fin. vol.* 1. Simoncel. *de Decret. lib.* 1. *tit.* 1. *num.* 59. Surd. *decis.* 334 *num.* 5. & 23. Gracian. *cap.* 153. *ex num.* 12. & *cap.* 861. *num.* 13. & in simili, Trobat. *de effectib. immem. d. quæst.* 12. *num.* 186. & *seqq. vide supr. num.* 63.

78 Con que & *si de iure communi*, no probàran los traslados de traslados, aviendo en Valencia costumbre immemorial de registrarse los traslados, en la Corte de la Governacion, merecieran entera fee estos registros, en fuerça de la antigua practica, que debia guardarse. *Leg. fin. Cod. de iniur. Clem. Sæpè,* §. *Et quia.* vbi Card. *in* 6. *Notab. de V. S.* Bald. *cons.* 349. *in fin. vol.* 5. Paz *ad leg. Styli in proem. num.* 24. *ex plurib.* D. Ferdinand. de Loazes *in Alleg. contra Oppid. de Mula, dubit.* 3. *fol.* 455. *num.* 11. & *dubit.* 2. *fol.* 441. *num.* 8. (*vbi sine dubio ait: Probare scripturam minus solemnem, si obseruatio eius accedat*) Franch. *decis.* 470. *num.* 4. Capic. Latr. *decis.* 38. *n.* 28. & *decis.* 24. *num.* 12. Ferrer. *in Obseru. Cathal. part.* 1. *cap.* 505. Merlin. *cap.* 44. *n.* 8. *Cent.* 2. Roland. *d. cons.* 69. *n.* 61. Rovit. *decis.* 17. *n.* 4. Pareja *d. res.* 3. §. 1. *n.* 16. & *tit.* 5. *resol.* 11. *num.* 33. porque el estilo tiene fuerça de ley, *leg. Illud* 12. *ff. de Administrat. Tut.* & *in controuersijs attenditur, & pro iure seruatur.* DD. *in cap. Ex litteris, de Constit. cap. Quam graui, de crimin. fals. cum alijs plurib.* Gratioso Vberto *de Citation. t.* 1. *cap.* 8. *ex num.* 88. *ad* 132. *præsertim num.* 91. *Quia est pars iuris.* Nath. *Iustit. Vulit. tit.* 9. *cap.* 1. *num.* 1. y obra los mesmos efectos, que la ley, *præsertim* en quanto à su observancia. *Leg. Labeo, ff. de statu liber. d. leg. fin. Cod. de iniurijs. Leg.* 3. *Cod. de ædif. privatis,* ex D. Larrea *decis.* 43.

num. 37. Nic. Miler. *in Metrolog. seu de iure statuendi, de mensuris, cap.* 3. §. 5. *num.* 2. Novar. *decis.* 50. *num.* 1. & *probatur ex d. cap. Quam gravi, de Crim. fals. cap. De litteris. Extra de constitut.* aunque repugne al Derecho Comun, Pareja *vbi sup.*

79 Esta es expressa decision de el *cap. Dilectus* 9. *de fid. instrum.* en que aun à costumbre menos radicada, y antigua, se le atribuye tanta autoridad, que si conforme à ella probasse el instrumento, que aliàs no probàra, *de iure*, debe darsele entera fee, ibi: *Super tertio verò Articulo respondemus, quod si consuetudo illius Patriæ obtinet approbata, vt instrumenti illius Regni fides adhibeatur, vos ea securè poteritis admittere*; vbi Glos. *verb. Approbata.* Saca esta conclusion: *Consuetudo facit aliquod instrumentum authenticum, quod alias non esset*, & DD. communitèr, *verb. Quod si consuetudo.* Ponen por regla: *Consuetudo, vel Statutum, potest facere de non plena probatione, plenam.* Tiraq. *de Nobilit. cap.* 37. *num.* 72. Dieg. Per. *in leg.* 5. *tit.* 8. *lib.* 3. *Ordin. Glos.* 1. *fol.* 644. Mier. *de Maioratib.* 1. *quæst.* 62. *num.* 18. & 20. *quam sententiam tuetur relatis*, Vestrio, Vivio, Mascardo, Cavallo, Rota, Granutio, Scacia, Marescoto, Marta, Fontanella, Deciano, Velasco, Genua, & Antonio Fabro, Matheu *de Regim. d. cap.* 10. §. 4. *num.* 79.

80 Ex quo patet, que aunque el registro pudiesse llamarse traslado de traslado, probarà plenamente, en conformidad de el estilo, que constituye derecho, Diana, Marchino, & alijs, Barbos. *vot.* 84. *num.* 42. Y de la costumbre, que prevalece à la disposicion legal, *leg. Licèt*, 8. *leg. Excepto*, 18. *Cod. Locati, cap.* 1. *de feud. cognit.* Bald. *cons.* 252. *col.* 2. *tom.* 2. Alex. *cons.* 8. *lib.* 6. alij plures, apud Georgium Marsmanum, latissimè, *in Miliolog. cap.* 7. *part.* 1. *ex num.* 1. & *multis seqq. fol.* 188. Bobadilla *in Polit. lib.* 1. *cap.* 12. *num.* 8. Trobat. *d. quæst.* 12. præs. *num.* 206. pues aunque fuera instrumento inhabil, le habilitàra la costumbre. D. Salgad. *labyr. d. part.* 1. *cap.* 1. §. 2. *num.* 49. Assi se declarò en el Delfinado en vn traslado de traslado de Valencia, aviendose aprobado el estilo: vt videre est apud Franc. Marc. *decis.* 438. Scacia *d. cap.* 11. *num.* 781. Con que concurre la presumpcion, que nace del Derecho Municipal, vt elegantèr observat Novarius *decis.* 50. *num.* 4. quem, & alios refert Milerus *in Metrol. siue de iure Statuendi Mensuras, d.* §. 5. *num.* 2. en el qual ha de buscarse la verdadera razon de decidir, Ioan. Schilter *de iure Roman. in exerc.* 2. *ad Pandect. de iure non scripto, tit.* 3. §. 13. *fol.* 28. *tom.* 1.

81 *Quid mirum*, si aun à la escriptura privada puede introducir

cir la costumbre se la dè integra fee, *ex cap. Cum dilectus, de fid. instr. leg. 1. de emancipat. liber.* optimè Felin. *in cap. ad Audientiam, de præsumpt. num. 11. & 12.* Albano, Iason, Deciano, Vivio, D. Covarr. Pancirolo, Surdo, Graciano, Pareja, & alijs Matheu *d. cap. 10. §. 4. num.* 80. Trobat. *d. quæst. 12. num.* 193. Cald. *d. cap.* 35. *num.* 47. Barbosa *in Collect. ad d. cap. Cum dilectus, num. 4. & seqq.* y que se tenga por publica, Bald. *in eod. cap.* Gracian. *cap.* 569. *num. 26. ex Hostiensi* Anton. *in cap. Cum P. de fide instrument.* cum alijs Nicol. de Milis *in Repert. Aureo,* verb. *Scriptura privata, fol.* 419.

82 Especialmente hallandola en lugar donde solo se guardan escripturas autenticas, D. Salgad. *de Reg. Proct. part. 3. cap. 10. num.* 282. Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst. 12. num. 83. t. 1.* Genua *de script. privat. lib. 1. quæst. 2. num. 8. & seqq. & per leg. Census, ff. de probat.* Ludovi. *Comm. conclus. 29. & decis. 115. p. 2.* Scrader. *de feud. lib. 9. p. 1. P. Princip. num.* 136. Cephal. *consl. 631. num. 27. & seqq.* latè Ahasuerus Fritschius *de iure Archivi, cap. 7. num. 27.*

83 Pero quando faltàra la autoridad de Bart. y sus sequazes, y el estilo, y costumbre, aun debia tenerse por indubitable la fee de este registro, y de la copia sacada de èl; pues la causa de mandarla hazer Don Pedro, *num.* 15. fue porque solo tenia el traslado de Camarasa, que le avia presentado en vn pleyto, que seguia el año de 505. con Doña Aldonça Rocafull, y el heredero de Don Balthasar, *num.* 11. y si este se perdia con el processo, ò se rompia, no le quedaba otro, *Memor. num.* 27. y el peligro de perderse, que afirmò la parte, fue bastante para registrarle. Bologn. *in d. Auth. Si quis in aliquo, num.* 21. y aun sin otro motivo, que el de hallar el instrumento en el registro, quando se necesite, lo resuelve Matheu *de Reg. d. cap. 10. §. 4. num. 30. & seqq.*

84 Y aun en sentir de los que siguen à Bald. se puede sacar traslado de el traslado, y merece integra fee, quando ay riesgo de perderse, *ne pereat probatio*, ò quando precede juramento de que se perdieron los Protocolos, como en nuestro caso, no parecen los de Villarrubia, aunque se han hecho muchas diligencias, *Mem. num.* 646. vt ex Ioanne Rupelano, tradit D. Covarr. *Pract. cap. 21. num.* 4. & elegantèr prosequitur, hablando en terminos de la citacion, con la qual probarà el traslado de traslado, donde la costumbre no huviesse legitimamente prescripto, que no fues-

fuesse necessaria, como en Valencia, que sin ella prueban estos exemplos, plenè *supr. citati.* Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst.* 14. *ex num.* 222. *ad* 225. *&* *num.* 104. *&* 179. porque la costumbre, finge en este caso aver sido citados los interessados, y es lo mismo, que si concurriera la citacion verdadera, *ex leg. Cum ex oratione* 44. *ff. de excusat. Tutor. leg.* 1. *§. Hoc Senatus* 5. *ad Senat. Cons. Trebell.* Y en el mismo caso, Sesse *decis.* 201. *num.* 42. *&* 43. conferunt elegantèr Aloisius de Leo *ad leg.* 3. *Cod. de divers. rescript. num.* 5. Paul. Christ. *decis.* 78. *num.* 7. *Vide infr. num.* 94.

85 Y lo que dexa sin duda esta materia, es la limitacion, que padece la doctrina de Bald. referida, que aprueba èl mesmo en el *cons.* 400. *num.* 5. *vol.* 4. afirmando, que los traslados de traslados de instrumentos, à quienes faltan las solemnidades referidas, merecen integra fee, si concurren à su verdad tantas circunstancias, adminiculos, y presumpciones, que persuadan la verdad de el instrumento, y muevan el animo de el Juez para creerlos; cuya sentencia sigue Corneo *cons.* 101. *num.* 4. *cons.* 158. *num.* 1. Farin. *decis.* 369. *num.* 6. Menoch. *cons.* 924. *num.* 35. Ciriac. *contr.* 204. *num.* 53. *& seqq.* Gracian. *cap.* 268. *num.* 40. Rot. apud Rub. *tom.* 1. *decis.* 53. *num.* 29. & apud Paul. Emil. *decis.* 243. *part.* 1. & apud Burat. *decis.* 290. *num.* 15. & apud Peña *decis.* 438. *num.* 3. Add. ad Barbos. *lib.* 5. *cap.* 36. *axioma* 1.

86 *Et in privatis scripturis, planè hæc doctrina procedit: probant enim, alijs concurrentibus adminiculis.* Vt observat Rota *decis.* 813. *num.* 2. *part.* 1. *& decis.* 227. *num.* 3. *part.* 2. *recent.* Genua *de Script. Priu. quæst.* 4. *num.* 77. *&* 78. Decian. *resp.* 12. *num.* 121. *v.* 1. Cravet. *cons.* 613. *num.* 14.

87 En el registro presente concurren tantos adminiculos, que aunque fuesse imperfecto, *quod nefas est dicere*, probàra evidentemente; de los quales elegirèmos los mas eficazes: Vno, resulta de la autoridad de el Juez, que le atribuye grande eficacia, y produce presumpcion fortissima à su favor, *Glos. fin. in cap. fin.* vbi Abb. *num.* 2. *de fid. instrument. conferunt tradita supr. num.* 62. *& seqq.* Otro, la antiguedad de este registro, que tiene mas de dozientos años, Bald. *cons.* 310. *vol.* 5. ibi: *Huiusmodi scripturæ, cum temporis longiquitate, faciunt fidem.* Et infer. *Longiquitate temporis fulciuntur.* Mascard. *conclus.* 188. Tiraquell. *de præscript.* §. 1. *glos.* 1. *glos.* 4. *num.* 37. Mastrill. *decis.* 43. Genua *dict.*

lib.

*lib.*1.*cap.*6.*num.*37. cum alijs Fritſchius *de iure Archivi*, *cap.*7. *n.*47. Anton. Gabr. *lib.* 1. *tit. de Præſumption. concl.* 1. *num.* 2. Minſiger. *cent.* 6. *obſ.*75. Ceſar Vrſil. ad Affliƈt. *deciſ.* 273. *num.* 3. Scac. *d. cap.*11.*num.*679. Genua *d. q.*16. *num.*37. Paz de Ten. *cap.* 25. *n.* 17. D.Molin. *lib.*3. *cap.*13.*num.*49.& ibi Add.*num.*44. Pareja *d. reſ.*3. §. 3. *num.* 48. Eſcob. *de Purit. quæſt.* 15. §. 3. *num.*22. *& ſeqq.* latè Sperelo *deciſ.*52.*n.*14.*tom.*1. Add. ad Barboſ.*lib.*5.*cap.*36.*limit.*2.

88 Y es la razon, porque in antiquis omnia præſumuntur ſolemnia. Nicol. de Milis *in Repertor. Aureo, verb. Præſumptio*, *& verb. Antiqua*, *num.* 26. Gama *deciſ.* 49. *num.* 3. *&* 4. D. Covarr. *d. praƈt.* 21. *n.* 7. D. Mench. *Illuſt. lib.* 2. *cap.*64. D.Caſtill.*contr.*1. *cap.*54.*num.*16. D.Valenç. *conſ.*105. *ex num.* 18. Trobat. *d. q.* 12. *num.* 110. Hopingio *de iur. inſignium*, *cap.*15.*num.* 5. (*vbi quod etiam imperfeƈtæ probationi, vires tribuit*) y en eſte caſo ſe dize tiempo antiquiſsimo el de cien años, en la opinion mas eſtrecha. Scobar *de Purit. part.* 1. *quæſt.* 10. §. 3. *num.* 15. Garcia *de Benefic. part.* 12. *cap.* 2. *de Vnione*, *num.* 268. Pareja *d. tit.* 1. *reſ.* 3. §. 3. *num.* 59. *&* 82. *& tit.* 7. *reſ.* 9. *num.* 68. Samuel Strikius, *de iure ſenſuum*, *diſert.* 3. *cap.* 3. *num.* 10. Barboſa *voto* 126. *num.* 312. Paul. Rub. *deciſ.* 263. *num.* 2. *& deciſ.* 184. *num.* 3. *&* 4. que afirma baſta ſola la antiguedad para fee de la eſcriptura, Alb. Peg. *de Maiorat. cap.* 9. *num.* 600. 673. *&* 693. *Valde enim antiquitas reverenda eſt.* Ioan. Thom. Freigius *in Paratitl. ad Pandeƈt. in axiom. ad* 3. *epiſtol.* y en materia de probanças, plurimum eſt antiquitati tribuendum, Mieres 1. *part. quæſt.*45.*num.*8. *&* 4. *part. quæſt.*10. *num.*110. Covarr. *d. cap.* 21. *num.* 7. & ibi Faria *num.* 25. *cum in antiquis ſufficiant leviores.* Petra *de Fideicomm. quæſt.* 13. *num.* 54. Aymon Cravet. *de Antiq. Temp. part.*1. *Memb. vlt. num.* 3. Strikius *vbi ſupr. num.* 13. porque las coſas antiguas ſon de dificil probança. Menoch. *de Arbitr. tit.*2. *Caſ.* 475. *num.*11. quem refert, Samuel, *vbi prox. num.* 19.

89 Præſertim, conſiſtiendo en eſte teſtamento el fundamento principal de toda la cauſa. Rota, apud Gregor. XV. *deciſ.* 3. *num.* 9. *& deciſ.* 389. *num.* 7. Pareja *d. reſ.* 3. §. 3. *num.*84. y en eſte adminiculo ſe manifieſta la verdad de eſte inſtrumento, regiſtrado el año de 1505. y por sì ſolo baſtaba para que no pudieſſe oponerſe, vicio alguno al regiſtro, aunque ſe conſideraſſe traslado: ex elegantèr traditis à Gregor. Lop. *in leg.* 9. *tit.* 19. *part.* 3. *Gloſ.* 1. Fermoſ. *in cap.* 1. *&* 2. *de fid. inſtrum. quæſt.* 2. *num.* 2. *&* 3.

90 Otro adminiculo, es, averle regiſtrado Don Pedro, *num.* 15. y no es preſumible (ſiendo perſona de tanta nobleza, y autoridad) falſificaſſe el inſtrumento para regiſtrarle, y eſta calidad dà gran fee à eſte regiſtro, *argum. cap. Nobiliſsimus 96. diſt.* & quæ tradit Bald. *conſ.* 310. *n.* 2. *vol.* 5. Rot. apud Puteum *deciſ.* 349. *num.* 1. *lib.* 2. Ciriac. *contr.* 204. *num.* 63. Menoch. *lib.* 5. *præſ.* 20. *num.* 5. *&* 44. Farin. *de falſit. quæſt.* 153. *num.* 147. Vivian. Cirochus *diſcept.* 53. *num.* 42.

91 Es vehementiſsimo el que reſulta de què Don Pedro era intereſſado en que no exiſtieſſe el teſtamẽto; pues ſin èl quedaban eſtos bienes ẽn los deſcendiẽtes de ſu abuelo, y aſsi no ſolo le faltò vtilidad en el regiſtro (*ex quo veritas ſurgit*) Rot. dec. 120. *poſt ſecundum volumen Conſilior. Farin. num.* 3. *quamlibet ſuſpitionem excludens.* Ciriac. *controu.* 408. *num.* 39. Vermigliol. *conſ. crim.* 235. *num.* 8. *& conſ.* 250. *num.* 1. latè Conciol. *allegat.* 89. *ex num.* 19. *&* 51. ſino que ſintiò daño, *ex quo bona fides oſtenditur*, Roland. *conſ.* 11. *num.* 55. Farin. *quæſt.* 153. *num.* 205. & in ſimili, Bellono *conſ.* 18. *num.* 19. *in fin.* ibi: *Et ſanè, cum hæc aſſertio, tunc temporis reſpiceret ſolum incommodum aſſerentis, ei omnino ſtandum eſt.* Conf. Add. ad Barboſa *lib.* 5. *cap.* 36. *à num.* 1. *limit.* 3. & quælibet fraus excluditur Bald. *conſ.* 34. *num.* 13. *vol.* 5.

92 Y ſe advierte; que ſolo le regiſtrò por no tener otro, cumpliendo con la obligacion, que tiene el poſſeedor de el Mayorazgo de conſervar los inſtrumentos de ſu Caſa, Pareja *tit.* 7. *reſ.* 8. *num.* 38. *tom.* 2. y pudiera tenerſe por dolo no averle regiſtrado. Nathen *iuſt. vulnerat. tit.* 4. *cap.* 1. *num.* 7. que es graviſsimo adminiculo para la verdad; como tambien el que reſulta de eſtar regiſtrado, en vnos libros judiciales, que contienen actos de voluntaria, y contencioſa juriſdiccion, cuyos teſtimonios producidos en juizio, hazen plena fee. *Cap. Scriptura, de fide inſtrum. d. leg. Publicati, Cod. de teſtam. Leg. fin. Cod. de re iud.* Trobat. *de effect. immem. præſcript. d. quæſt.* 12. *num.* 203. *ſupr. eſt dictum num.* 38. Hallarſe eſte libro archivado, que es otro adminiculo eficaciſsimo, para que ſe le dè credito. Bald. *in leg. Exemplo, de prob. col.* 1. Add. ad Barboſa *vbi ſup. lim.* 4. Balboa, ſeu Matute *diſquiſit.* 31. *num.* 5. elegantèr Matheu *d. cap.* 10. §. 4. *num.* 27. (ibi: *Sola ſubſcriptione Archiotæ probare inſtrumenta aſſerit*; de quo vide Fritzchius *ſtat. referend. cap.* 7. *num.* 13. *&* 33.) *& num.* 31. Trobat. *dict. quæſt.* 12. *num.* 177. *&* 671. *& ſeqq.* Iacob. Scultes, *in locis comm. verb. Liber, num.* 6. Genua *de Scriptura privata, lib.* 5. *tit. de libris*

Re-

Regestri, fol. 268. Rota *decis.* 250. *num.* 3. *part.* 1. *divers.* & coram Seraph. *decis.*96.*num.*6. & apud Rub. *decis.* 122. *num.* 11. *&* *seqq. tom.* 2. Carpzov. *Iurisp. Forens. part.*1. *cons.* 17. *num.* 38. Rosenthal. *de Feud. cap.* 12. *conclus.*4. *num.*51. Althusius *lib.*3. *cap.*47. Dicæolog. *num.* 25. cum alijs relatis Ahasuerus Fritschius *de iure Archivi, cap.* 7. *de Archival. probation. num.* 58. Nicolaus de Milis *in Repertor. Aureo, verb. Scriptura producta, fol.*419. *&* 420.

93 Y quando concurren estas dos circunstancias ; aunque padezca algun defecto el instrumento, haze plena fee , en perjuizio de tercero, *vt colligitur ex eleganti Glos. in Authentica ad hæc. Cod. de fid. instrument.* ibi : *Non dico , quod publica sit , vel manu publica facta , quia sic , nihil adderet , &c.* Gabriel. Lucano. Perus. & Cacher. refert Petr. de Luna *inter consil. divers. Sicul. cons.* 17.*num.* 10. ibi : *Iste actus fuit sumptus , ex Archivio publico , ex quodam processu antiquo , quo casu, quæcumque scriptura etiam scartafatium , probat , etiam in præiudicium tertij , inter omnes personas eiusdem territorij , in quo est Archivium* ; cuya doctrina favorece la resolucion comun , de que los traslados , y otras escripturas defectuosas , que se hallan en los Archivos , ratione loci, prueban integramente , *vt ostendimus supr. num.*34. *&* *num.* 81. *&* *probatur ex Auth. ad hæc, vers. Item, & charta , Cod. de fid. instr. cap. Ad Audientiam , x. de Præscript. & vtrobique communitèr DD. cap. Pervenit* 1. *§. Inveniemus* 30. *quæst.* 1. *leg. Census* 10. *ff. de Probation. Novel.* 49. *cap.* 2. *vers.* 2. Romano *cons.* 165. *vbi de libro Registri , & cons.* 119. Chasanæus *cons.* 15. *num.* 4. Ang. *cons.* 140. Alex. *cons.* 245. *num.*3.*lib.*6. Sesse *decis.*21. *vol.* 1. Coler. *de Process. executiu. part.* 3. *cap.* 1. *num.* 53. *& pluries in Camera Imperiali decissum* , refert Fritschius *de iure Archivi* ; *cap.* 7. *de Archival. probationis fide , cap.* 7. *num.* 7. *fol. mihi* 390. Ioann. Brunemanus *ad leg. Comparationes* 20. *Cod. de fid. instrum.* Scobar *de Puritate, d. part.* 1. *quæst.* 15. *§.* 3. *num.* 70. *&* 2. *part. quæst.* 5. *num.* 36. *&* 37. Barbos. *in cap. Ad Audientiam , de præscriptionib. num.* 3. D. Crespi *obs.* 23. *num.* 11. *&* 20. Pareja *d. tit.* 5. *resol.* 2. *num.* 10. *& tit.* 1. *res.* 3. *§.* 3. *num.* 27. donde refiere muchas calidades , aunque no todas son necessarias , ex traditis à Pedro Gilkenio *in d. Auth. Si quis in aliquo , num.* 15. Fritschius *vbi supr. num.* 19. *& seqq.*

94 Y aunque huviera duda en la probança de el testamento ; estando sacado de los libros Archivados , siempre debia ser preferida su eficacia , y subsistencia contra qualquier oposicion. *Quia in dubio scripturæ existentes in publico Archivo de consue*

di-

dine habentur pro authenticis nisi probetur contrarium. Arg. *leg.* 2. §. *Ijsdem temporibus iuncto, §. Præcedenti postea cum Appius, in fine, ff. de orig. iuris.* Gasp. Kloc. *de Contributione, cap.* 19. *num.* 46. Fritzchio *de iure Archivi, cap.* 7. *de Archival. probationis fide, cap.* 7. *num.* 51. & *in tractat. de eo quod iustum est in dubio, num.* 117. *fol.* 436. porque la fee del Archivo es tan favorable en el Derecho, como las probanças. Fritschius *de iur. Archiv. cap.* 6. *num.* 4. ibi: *Quàm favorabilis in iure est probatio, tàm favorabile etiam est Archivum, eiusque authoritatem sartam tectamque servari publicè interest.*

95 Tambien favorece à este registro no parecer el original, ni el traslado, que se registrò, y hallandose inserto en otro instrumento, haze fee, Bald. *in leg. pen. num.* 7. *Cod. de testam.* & ibi Ang. *num.* 5. & 6. & *loco originalis habetur*, Bald. *in d. Auth. Si quis in aliquo, num.* 3. Masc. *conc.* 1266. *num.* 13. maximè siendo la registrata tan antigua, quo casu omnes solemnitates præsumuntur. Masc. *vbi supr. num.* 14. Ferent. ad Burat. *decis.* 602. *num.* 20. Franc. Romaguer. *ad Synod. Gerund. lib.* 5. *tit.* 12. *cap.* 2. *numer.* 27.

96 Es legitimo adminiculo (aviendose registrado por Don Pedro, *num.* 15. este testamento) que si se necessitàra citacion en Valencia, èl avia de ser el citado, y con su intervencion al acto, fue escusada, *quoniam habetur pro facta, aut non est necessaria. Leg. Etiam* 29. §. *Si hæreditate, ff. de minorib. Leg. Si eum, §.* 1. & *fin. de fideicam. libert. Leg. Recusari, in princip. ff. ad Trebell.* Bald. *in leg.* 1. *de in ius vocand.* Henricus Ferrendat. *in Add. ad Repert. Aureum*, Nicol. de Milis *verb. Citatio, num.* 22. *fol.* 62. 63. & 67. Latissimè Gratios. Vberto *de Citation. cap.* 14. *num.* 53. & *plurib. seqq.* Carleval. *tit.* 3. *disp.* 4. *num.* 30. Y assi como si el traslado, se huviera hecho con citacion del posseedor, daña, y aprovecha à todos los de la familia, y consiguientemente à los litigantes. Vt ex D. Molin. D. Covarrub. Paz, & alijs pluribus ostendit, Pareja *dict. resol.* 3. §. 3. *num.* 131.

97 Tambien concurren los adminiculos de aver vsado de este testamento los hijos de Don Pedro, fundador, desde el año de 1420. y la copia de Camarasa, con autoridad de el Justicia Civil, se inventariò en Chelva, año de 1576. *Mem. num.* 257. y se le restituyò à Don Francisco, *num.* 27. juntamente con la donacion, teniendolos ambos por titulos de este Mayorazgo, despues de aver obtenido sentencia de immission en possession, contra el Duque de Mandas, en virtud de letras de la Real Audiencia; cuya

cuya obſervancia, aun à inſtrumento menos ſolemne, le atribuye ra integra fee. Mareſcot. *var.cap.*81. *num.* 7. *t.*1. Gratian.*cap.*468. *n.*8. *& deciſ.*234.*num.*25.Fontanell. *de Pact. d. clauſ.*1.*gloſ.*33.Gayto *de Cred. cap.* 3. *tit.* 1. *num.* 47. Theod. de Rubeis *in Singul. Rotæ Roman. tom.* 2. *circ. ſtylum, & obſeru. Rotæ,verb. Inſtrumentum,* §. 9. (*vbi quod ita ſervatur in Rota*) *deciſ.* 703. *num.* 8. *part.* 8. *recent. & deciſ.* 449. *part.* 4. *t.* 2.

98 La mencion de el original, que concuerda en parte con el traslado, es vehemente adminiculo de la verdad, Rota, apud Rub. *deciſ.* 396. y hallandoſe mencionado en tantos, y tan antiguos inſtrumentos, que paſſan de cien años, y algunos de dozientos, hazen pleniſsima fee, de el teſtamento, que refieren, aunque ſolo le enunciaſſen. D. Caſtillo *tom.* 6. *cap.* 123. *num.* 8. D. Larr. *deciſ.* 57. *num.* 5. Garcia *de Benefic. part.*7.*cap.*15. *num.* 32. *& part.* 12. *cap.* 2. *num.* 254. Lother. *de re Benefic. lib.* 2. *quæſt.*111. *num.* 110. y fueſſen dos ſolos, D. Caſtill. *d. cap.* 123. *num.* 8. Capic. Galeot. *contr.* 53. *num.* 32. *tom.* 2. latè Pareja *tit.*7. *reſ.* 9. *num.* 61. quod maximè procedit, ſiendo las palabras de dichos inſtrumentos afirmativas, que en materia de tanta importancia prueban. Barboſ. *in leg. Si alienum, ff. ſolut. mat. num.*85. Larrea *deciſ.* 56. *num.* 5.

99 No es de menos eficacia, que de el compromiſſo de Don Pedro, y Don Ramon, y de los demàs actos, que con eſtos inſtrumentos han hecho los ſucceſſores, *de quibus ſupra ex num.*31. reſulten otras tantas confeſsiones de la verdad de eſte inſtrumento, en repetidos tiempos, ſin que al de ellas, pudieſſe ſoſpecharſe el pleyto pendiente; las quales prueban *ſaltim de æquitate Canonica,* Gloſ. *in cap. Quoties, el primero,* Felin. *in cap. Si cautio,* 14. *de fid. inſtrum. num.* 27. Coſta. *de Retrotr. quæſt.* 6. *num.* 23. Cencio *de Cenſibus, quæſt.* 53. *num.*27. Ridolphin. *in Praxi, part.*2. *cap.*12. *num.*114. cum alijs plurib. Conciol. *alleg.*8. *num.*37.

100 *Et de iure civili*, conſtituyen fuerte adminiculo, D. Larrea *vbi ſup. num.* 4. acreditado con mayor evidencia; porque los referidos fueron poſſeedores, y herederos de el fundador, Decian. *conſ.* 4. *num.* 73. *lib.* 3. *vol.* 3. Bellon. *d. conſ.* 18. *num.*19. *&* 29. Fuſar. *de Subſtit. quæſt.* 501. *& conſ.* 41. *num.* 29. Raud. *conſ.* 25. *num.* 37. *lib.* 1. Caren. *reſ.* 163. *num.* 46. los quales eran perjudicados en la juſtificacion de el teſtamento; pues ſe eſtendia la ſucceſsion por èl à Don Pedro, *num.* 5. y ſus deſcendientes; y en eſte caſo, prueba la confeſsion de los poſſeedores plena-

 men-

mente, *ad leg. Pacta, §. fin. ff. Deposit.* Bellon. *d. num.* 19. Surd. *decis.* 107. *num.* 5. Rub. *decis.* 154. *num.* 8. *tom.* 3.

101 Es tambien grave adminiculo, averse hallado el traslado de Camarasa en el Archivo de Chelva, donde se guardan los papeles de la familia, que contra las personas de ella tiene eficacia. Magero *de Advocat. Arm. cap.* 18. *n.*252. y en caso mas estrecho, D. Mol. *lib.* 3. *cap.* 13. *num.* 49. & ibi Add. P. Mol. *disp.* 638. *num.* 3. Averse inventariado la donacion, y otros papeles (*vt diximus supr. num.* 95.) con Decreto de Juez, Balth. Thom. *tract. var. tit.* 8. *cap.* 10. *num.* 213. *fol.* 496. Y el inventario prueba contra los successores. *Leg. fin. Cod. Arbitrium Tut.* Peregr. *de Fideicomm. art.* 44. *num.* 3. *& pro eo præsumitur*; porque nadie es tan sencillo, que si no reputàra por valido el testamento, huviera permitido se inventariasse, y mas siendo en su perjuizio. *Leg. vltima, vers. Sin autem, Cod. arbitrum tutel. Leg. Cum de indebito* 25. *ff. de prob.* Add. ad Barbos. *lib.* 17. *cap.* 14. *axiom.* 19.

102 Aver estado el original, y el traslado autentico, en poder de el primero, y quarto successor, y de todos los demàs, hasta Don Gaspar, *num.* 52. que haze presumir, le oculta, y pàra en poder de Doña Lucrecia, heredera de su padre, y abuelos, tan violentamente, que ni aun negando con juramento su existencia, se podrà escusar de manifestarle. Castillo *de aliment. cap.* 20. *num.* 43. Gratian. *discept.* 736. *ex num.* 12. Parej. *tit.* 5. *resol.* 15. *n.* 8. y quando pressumptivamente consta que el instrumento està en poder, de alguno, su traslado prueba; aunque este informe. Mascardo *dict. conc.* 711. *num.* 77. Ciriac. *contr.* 204. *num.* 70. *& sequentib.* Gen. *de script. privat. lib.* 1. *quæst.* 16. *num.* 33. Carl. Ialongus *recemat.* 97. Rub. *decis.* 359. *num.* 12. *& elegantissimè decis.* 324. *part.* 3.

103 Tener interès Doña Lucrecia en no manifestarle, que es otra causa de que el exemplo pruebe, Bosio, Cancer. Mascard. Sforc. Farin. & alijs Giurb. *decis.* 29. *num.* 10. & ostendit, Bald. *in leg. vltim. ff. de quæst.* Rub. *decis.* 207. *num.* 10. *tom.* 3. Averse presentado, este traslado en diferentes pleytos, *de quibus sup. num.* 33. sin que ninguno de los litigantes le impugnasse en aquellos juizios, antes con injuncion de los interessados, *effectum fuit pars actorum*, vti elegantèr observat, Matheu *de Regimin. dict. cap.* 10 §. 4. *num.* 41. *&* 42. ibi: *Eo ipso, quod æditio pati iniungitur instrumenta fiunt pars processus, & num.* 62. con que quedò integra

su

su fee, para los demàs. Menoch. *cons.* 924. *num.* 34. Maresc. *lib.* 1. *cap.* 81. *num.* 9. Trentacinq. *lib.* 2. *var. tit. de prob. resol.* 5. *num.* 15. Gratian. *d. cap.* 568. *num.* 15. Gen. *d. lib.* 3. *quæst.* 16. *num.* 36. Rota apud Peña. *decis.* 438. *num.* 5. *&* 7. & apud Duran *decis.* 74. *num.* 31. Pareja *dict. t.* 1. *res.* 3. §. 2. *num.* 55. *&* §. 3. *num.* 152. *&* 156. que aunque limita esta opinion comun, quando ay sentencia de el Juez, en los Autos, donde està el instrumento, es cierto, que la huvo en ambos pleytos, de alimentos, y jactancia.

104 *Quod confirmatur duplici ratione; prima, quia tacens in Iuditijs approbat. cap.* 2. *de Appellat in* 6. Parej. *d. num.* 55. *&* §. 3. *num.* 88. *&* 89. Posth. *obs.* 87. *num.* 34. Barbos. *in leg. Divortio,* §. *ob donationes, ff. solut. matrim. num.* 14. Cancer. *lib.* 1. *cap.* 20. *num.* 21. *& cap.* 7. *num.* 25. *& facit text. in leg.* 11. §. *Qui tacuit ff. de interrog. in iur. fac. Secunda,* porque no aviendo impugnacion, parece tenia todas las circunstancias de publico, y autentico, *præsertim* aviendose impugnado quarenta y siete instrumentos, que se presentaron, dexando ilesso el testamento, Mem. *num.* 393. *&* 419. Jason. Alex. Socin. & Rom. *in leg. Sciendum, de verb. oblig.* Felin. *in cap. Sicut. de re iud.* Sim. de Prætis *de Interp. vltim. volunt. lib.* 5. *dub.* 4. *ex num.* 46. Posth. *d. loc. num.* 36. Rota apud Peña. *tom.* 1. *decis.* 436. *num.* 8. Add. ad Barbos. *dict. lib.* 5. *cap.* 36. *limit.* 6.

105 Pues aunque se le concediò dilacion para impugnarle à la Curadora de Don Gaspar, *Mem. num.* 393. *&* 419. no le impugnò, y despues no puede contradecirle, Mares. *dict. lib.* 1. *var. cap.* 81. *n.* 9. Rota apud Peña *decis.* 438. *n.* 7. & apud Burat. *decis.* 243. *& ibi Add. n.* 11. Posth. *observat.* 98. *n.* 2. *& observat.* 97. *n.* 34. Vrsel. *Conc. Legal. part.* 2. *conc.* 141. *num.* 32. Matheu *de Regimin. dict. cap.* 10. §. 4. *num.* 88. *& seqq. &* 105. *qui n.* 107. ita loquitur, ibi: *Dum nihil dicitur in producta, vires assumunt, virtute tacitæ aprobationis, adeò vt etiam si scriptura privata producatur si non impugnetur. Plenè probat*, & refert Aretinum, Butrium, Hostiens. Cravet. Mascard. Granuc. Lara, Petill. Salust. Tiber. Posth. Novar. Gait. Cancer. Giurba, Salgado, & alios. Trobat. *dict. part.* 12. *num.* 133.

106 Y los pleytos de alimentos, y jactancia, estàn presentados en estos Autos, con las copias del testamento, sacadas del registro, cuyos processos perjudican à todos los successores, D. Molin. *lib.* 4. *cap.* 8. *num.* 5. de el mismo modo que la sentencia, D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 8. *num.* 3. Larrea *decis.* 35. *num.* 17. Loaces, Padilla, Roder. Suarez, Caldas, Surdo, Altimaro, Mencha-

chaca, Gomez, Simancas, Gregor. Lop. Amat. Gama, Fontanella, D. Caſtillo, D. Larrea, & alijs pluribus relatis, Ioſeph Schetin, *de Tertio veniente ad cauſam, cap. 3. inſp. 1. num. 28. fol. 323. & 333.* Barboſ. *vct. 126. n. 336.* y en eſte caſo ſe equiparan el proceſſo, y la ſentencia, *cap. Inter dilectos, de fide inſtrum. leg. Sed, & ſi poſſeſſori, §. fin. de Iur. Iur.* Larrea *vbi ſup.* D. Caſtill. *lib. 3. cap. 19. num. 24.*

107 Vlterius, omitiendo infinitas circunſtancias, que perſuaden evidente la autoridad del teſtamento, y la juſticia de la ſentencia, *quæ omnibus etiam non citatis noceret, leg. Poſthum. 6. §. Si quis,* vbi Caſtro, & alij, *ff. de in oficioſ. teſtam.* Schetin *vbi ſup. num. 27.* baſta en nueſtra eſpecie, conſiderar, que las miſmas copias del regiſtro, han ſido varias vezes preſentadas en juizio, y impugnadas nunca, *vt ſuperius eſt dictum num. 104. ex quo merentur perpetuam fidem,* Rimin. Iun. *conſ. 716. num. 32.* Cravet. *conſ. 101. num. 4.* Rota *deciſ. 113. num. 11. part. 1. Diu.* Caval. *deciſ. 22.* Maſcard. *dict. conc. 711. num. 88.* Rub. *deciſ. 723. num. 5. & 10.* Gen. *dict. lib. 1. quæſt. 42.* y para la autoridad es ſuficiente, que ſe ayan dado ſentencias en los pleytos en que ſe ha preſentado eſte inſtrumento. Pariſ. *conſ. 104. num. 54. lib. 1.* Maſcard. *vbi ſup. num. 89.* Mantic. *deciſ. 127.* Gracian. *diſcept. 268. num. 55.* Vrſel. *vbi ſup. num. 31.* Iacobo Mandelo de Alva *conſ. 101. num. 5. tom. 1. & num. 6.* Pareja *dict. tit. 1. reſol. 3. §. 3. num. 156. vbi elegantèr.*

108 Eſto es evidente en nueſtro caſo por la antiguedad, D. Mol. *lib. 3. cap. 13. num. 4.* Maſcard. *dict. num. 89.* Maſtrill. *deciſ. 43. num. 8.* Paul. Rub. *deciſ. 427. num. 22. part. 4.* eſpecialmente, aviendo tres ſentencias; vna de la Real Audiencia, otra confirmatoria del Conſejo, y otra en la cauſa de alimentos, *ex quo iſtud exemplum pro authentico videbatur receptum,* Bald. *conſ. 401. n. fin. volum. 5.* ibi: *Iſta inſtrumenta per ſententiam, & obſervantiam partium tranſiverunt in perpetuam fidem, vt Cod. de fide inſtrument. leg. fin. in fin. & Cod. de non numerata pecunia, leg. Cum fide; &c.* ex Pariſ. *dict. conſ. 104. num. 54.* ait Alexand Trentacinq. *variar. d. tit. 2. reſol. 5. num. 12.* elegantèr D. Molin. *vbi ſup. num. 44.*

109 Luego aunque faltàran, las grandes probanças de eſte pleyto, fundandoſe los adminiculos para juſtificacion perfecta. Bald. *conſ. 399. num. 9. vol. 5.* ibi: *Ex vehementibus adminiculis cauſa deciditur. Arg. cap. Cum dilectus x. de ſubſtitut.* elegantèr Gratian. *diſcept.*

cept. 268.*num.*40. vbi plures refert, & ad rem optimè loquitur, Paz *de Tenuta, cap.*26. *num.* 63. Pareja *tit.* 1. *resol.*3. §. 4. *num.* 20. D. Molina *dict. cap.* 13. *num.* 44. Sperelo *decis.* 52. *num.* 14. *t.* 1. Rota Gen. *decis.* 15. *num.* 14. Ciriac. *controuers.*204. *num.*60. Rot. apud Farinac *decis.*369. *num.* 6. pendiendo este pleyto en el Consejo, donde se juzga la verdad sabida, vt *in leg.* 10. *tit.* 17. *lib.*4. Concordante del *For.*5. *Rubr. de clamore non mutando.* Vela *disert.* 42. *num.* 61. Valençuel. *cons.* 70. *num.* 99. Matheu *de Regim. cap.* 10. §. 4. *num.*6. debian admitirse probanças verosimiles, *& si de iure non concluderent*, para que se debiesse creer à vn exemplo Francisco Marçar. *cons.*93. *per tot.*

110 En este pleyto, donde concurre tanto numero, tan concluyente, no ay motivo para que se atienda à la impugnacion, especialmente por que se presumen falsas las causas de ella, opuestas despues de tanto tiempo, & maximè post prædictas sententias, *ad leg. Si quis forte*, §. 1. *ff. de Pœnis*, *& obserVat elegantissimè* Hodiern. *ad decis.*331. Surd. *n.*23. *&* 24. *Vbi plures refert*, Menoch. *lib.*3. *præsumpt.*135. *n.*19. D. Carlos Petra *ad Ritus M.C.V. Rit.*308. *num.*300. *t.*4. excluyendo la observancia, que siempre ha tenido, de qua *supr. num.* 33. qualquier defecto contra el registro, pues ella sola puede dar autoridad à qualquier traslado, ò instrumento informe. Bald. *cons.* 37. *num.* 3. *Volum.* 1. D. Molin. *dict. cap.* 13. *num.* 44. *Vsque ad* 49. Pareja *dict. tit.* 1. *res.* 3. §. 3. *num.* 136. Gen. *de Script. priVat. dict. lib.* 1. *quæst.* 4. *ex num.* 71. Rota apud Farinac. *decis.* 144. *num.* 11. *&* 467. *num.* 6. & apud Burato *decis.* 10. *num.* 21. *& in Annotat. num.* 32. *& decis.* 243. *num.* 6. *decis.* 444. *num.* 10. *decis.* 472. *num.* 9. *decis.* 478. *num.* 10. *decis.*838. *num.*10. & apud Otobon. *decis.* 175. *num.* 5. cuya observancia està calificada con lo que queda probado *sup. num.*103. *& sequentib.*

111 Se opone tambien, que Luis Masquefa, Notario, Procurador de Don Pedro, *num.*15. que obtuvo la registracion del testamento, no tuvo poder, ni se presume, que le tuviesse, cuya oposicion es injusta: porque prescindiendo (que aun sin constar de el poder quedàra autentico el registro, y que para pedirle antiguamente ningun Procurador presentava poder, como resulta de los mismos libros) no es verosimil, que ninguno registrasse, no siendo Procurador, ex Fontan. Fabius Golin. *de Procurator. part.* 3. *cap.* 3. *num.*72. Gracios. Vbert. *de citat. cap.* 11. *num.* 179. *fol.* 529. *t.* 2.

112 Es constante, que la solemnidad extrinseca se presume intervino por 30. ù 40. años, Andreol. *controu.* 134. *num.* 89. & *controù.* 145. *num.* 37. Conciol. *allegat.* 67. *num.* 4. Y quando esta sentencia pudiera controvertirse, en nuestro caso, nadie la duda, por aver passado desde que se executò el registro mas de dozientos años; cuyo tiempo dà eficacia à la presumpcion, aunque se trate principalmente de perjuizio de tercero, *ad leg. Si filius, Cod. de petit. hæred. Leg. Cum de in rem, ff. de vsur. text. & Glos. in cap. Pervenit, de empt. & vendit.* probat elegantèr Casador. *decis.* 3. *de Procurat. num.* 1. & *seqq.* Bald. *cons.* 112. & 337. *volum.* 3. Vancio *de nullitat. tit. quib. mod. sententia nulla reparari possit.* Menoch. *de præsumption. lib.* 2. *præsumpt.* 133. *num.* 25. D. Gonçal. *ad cap.* 1. *de fide instrument. num.* 12. Paul. Rub. *de testament. cap.* 99. *num.* 400. latè D. Ferdin. de Loaz. *in Allegat. contra Oppidum de Mula, dubit.* 1. *in Respons. ad* 4. *fundamentum, num.* 45. & *seqq. fol.* 273. optimè Reinos. *obs.* 71. *per tot.* vbi plenissimè Add. Gracios. Vberto *vbi supr. num.* 178. Peguer. *decis.* 207. *num.* 5.

113 Sequitur D. Olea *tit.* 4. *quæst.* 1. *num.* 33. *vers. Et quando,* ibi: *Et cum solemnitas hæc ex his sit, quæ extrinsecus potuere intervenire ex cursu plusquam* 120. *annorum, cum observatia subsequuta præsumitur interfuisse.* Probat etiam Nicolaus Bas *in Theatro Iurisprud. cap.* 2. *num.* 83. D. Molin. *lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 76. Flores de Men. *lib.* 2. *cap.* 23. *num.* 94. Mascard. Capic. Affict. Gam. D. Castill. & alijs pluribus, Trobat. *de effectib. immemor. præscript. quæst.* 12. *num.* 108. & 109. *vbi plures Decissiones affert, & ampliat, quamvis solemnitates non enuncientur in instrumento. Et num.* 115. & 122. cum alijs, Pareja *d. tit.* 1. *resol.* 3. §. 3. *num.* 56. & 58.

114 Y especialmente, que por la antigüedad se presuma el poder, patet ex Mantica, Bonacos, & Moccia, relatis à Golin. *de Procurator. part.* 3. *cap.* 30. *num.* 37. Nata *cons.* 526. *num.* 7. Loaz. *vbi sup. num.* 30. Gracioso Vberto *de Citationib. cap.* 9. *num.* 359. vbi refert Menoch. Boer. Graff. & alios, Tiraquel. *de præscript.* §. 1. *glos.* 4. *num.* 10.

115 Y siendo el dicho Don Pedro, *num.* 15. tan ilustre, no avia de intervenir personalmente al registro, ni los Oficiales de la Curia del Governador admitieran à Masquefa, à no constar, si era preciso, de el poder, aunque fuesse este acto de aquellos, que sin Procurador no suelen expedirse, in quo præsumitur mandatum, Curtius Senior *cons.* 76. *num.* 5. *vers. Facit ad præmissa, column. penultim.* Cravet. & alijs Add. ad Barbos. *lib.* 1.

cap.

cap. 11. *axiom.* 7. *verſ. Limita niſi*; Fontanel. *de pact. clauſul.* 4. *gloſ.* 18. *part.* 1. *num.* 39. Golin. *vbi ſupr. num.* 72. ex pluribus Menoch. *dict. præſumpt.* 133. *num.* 3. Juan Rondelino *ad leg.* 1. *Cod. de ædend. num.* 67. *&* 68. maximè, porque quando, como en eſte caſo, *exemplatio fit authoritate Iudicis, & mox copia relinquitur in actis, non oportet mandatum exhibere, & ſic videtur concludendum, quia communis eſt opinio*, vt elegantèr ait Ceſſat Vrſillus ad Afflictis *deciſ.* 273. *num.* 5.

116 No ſolo la antiguedad del regiſtro concurre à acreditar la intervencion del poder, ſino es por hallarſe el teſtamento en poder de Maſquefa, debe preſumirſe era Procurador para efecto de regiſtrarle, *ad text. & gloſ. in leg. fin. Cod. de Pact. convent.* Bart. *in leg. Carbonianum*, §. *Certe*, *ff.* *de Carb. edict.* Menoch. *de Præſumpt. lib.* 2. *præſumpt.* 34. Gracioſ. Vbert. *de Citation. dict. cap.* 9. *num.* 252. *verſ. Si vero reperiantur*, Bald. Mantic. Caponio, & alijs D. Olea *tit.* 1. *quæſt.* 3. *num.* 19. Marant. *in leg. Si actor*, *num.* 2. *ff. de Procurat.* Segiſm. Gofred. *conſ.* 72. *num.* 2. Carroc. *de Re furtiu. num.* 14. Capic. *deciſ.* 86. *num.* 16. Ridolf. *in prax. part.* 1. *cap.* 1. *num.* 44. Merlin. *deciſ.* 68. *num.* 2. *& deciſ.* 120. *in princip.* Golino *dict. cap.* 3. *num.* 20. optimè Conciol. *allegat.* 63. *num.* 18.

117 Demàs de eſto, publicamente era reputado por Procurador de Don Pedro, *num.* 15. Guid. Pap. Jaſ. & alijs Vrſill. & Afflict. *dict. deciſ.* 273. *circa finem*, y como tal preſentò los meſmos inſtrumentos, ante el Juſticia Civil de Valencia, pretendiendo ſe declaraſſe la ſucceſsion de eſtos Mayorazgos à favor de Don Pedro, *num.* 15. agnado, año de 1485. *Mem. num.* 1640. *ex quo præſumitur Procurator*, Jaſ. *in leg.* 1. *Cod. de Procurat. num.* 12. Caſad. *vbi ſup. num.* 5. Farin. *deciſ.* 722. *num.* 4. *&* 725. *n.* 5. *& deciſ.* 265. *num.* 7. D. Olea *vbi ſup.* Cagnol. *in leg. Velle*, *de reg. iur. num.* 19. Golin. *dict. cap.* 3. *num.* 74. *&* 77. Gracioſ. Vbert. *dict. cap.* 9. *num.* 252. *verſ. Si vero*, *vbi ait habentem inſtrumenta admitti deberi ad cauſam, ſaltem cum cautione de rato.*

118 Conſta tambien, que fue Procurador en otros actos, *Mem. num.* 1641. Carol. Ruin. *dict. conſ.* 44. *num.* 9. *volum.* 1. donde deſpues de aver afirmado, que es ſentencia mas comun, preſumir Procurador al que tiene los inſtrumentos de otro, aunque no conſte de la entrega de ellos, afirma, que eſta reſolucion procede con mayor eficacia, *ſi*

ille

ille pœnes, *quem reperiuntur scripturæ*, *erat consuetum Procuratoris officium exercere.* Golin. *de Procurat. dict. cap.* 3. *num.* 20. *in fin. allegans ad id. leg. fin. cum ibi notatis de pactis conventis*, & Hypolitum de Bonacosa *de præsumpt. verb. Mandatum*, *fol.* 206. *col.* 4.

119 Y de la ciencia, que Don Pedro tuvo, en dexarle actuar como su Procurador, se convence tenia poder. Rota *in Recentis. decis.* 486. *num.* 3. *part.* 2. D. Menchac. *lib.* 1. *de Succes. resol.* §. 5. *num.* 30. *& Illustr. contr. cap.* 62. *num.* 7. Add. ad Barbos. *lib.* 11. *cap.* 11. *axiom.* 7. Innoc. Bald. Abb. & alijs, Gracios. Vbert. *dict. cap.* 9. *num.* 355. que amplia, aunque huviesse revocacion del poder, *quia si principalis sciret*, *& pateretur eandem litem prosequi censeretur*; *tacitè eundem de novo Procuratorem constituisse.* Card. Mantic. *de Tacit. lib.* 7. *tit.* 22. *num.* 1. Add. ad Gregor. XV. *decis.* 44. *num.* 9. Gracios. *vbi sup. vers. Quod procedit.*

120 Vlteriùs, porque no avia de hazer à costa de su proprio caudal, tan considerables expensas como las de el registro, y sin pagarle no se executàra: *& hæc est concludentissima mandati præsumptio*: *quam exornant*, *Carol. Ruinus cons.* 44. *num.* 9. *volum.* 4. Soccin. *cons.* 86. *num.* 3. *volum.* 3. Verall. *decis.* 190. *num.* 4. *part.* 1. Casador. *dict. decis.* 34. *num.* 4. Seraphin. *decis.* 933. *num.* 2. Rota apud Farinac. *decis.* 722. *num.* 4. *& decis.* 441. *mum.* 7. & apud Cencium *decis.* 239. *num.* 4. *& decis.* 101. *num.* 14. Anton. Gabriel. *de Procurat. conc.* 1. *num.* 6. Mantic. *de Tacit. & ambiguis convent. lib.* 7. *tit.* 6. *num.* 3. cum alijs, Conciol. *alleg.* 54. *num.* 17. Fontanel. *de Pactis nuptial. dict. clausul.* 4. *glos.* 18. *part.* 1. *num.* 39. Golin. *de Procurat. dict. cap.* 3. *num.* 20. *Vbi rationem reddit*; *& num.* 73. *& sequentib.* & ibi Carol. de Luc.

121 Melius cæteris Gracios. Vbert. *de Citation. cap.* 9. *num.* 354. *vbi postquam asseruit hanc præsumptionem sæpiùs amplexam fuisse à Rota*, *referens plures decis.* ait, ibi: *Et sufficit etiam expensa vnius Ducati, quæ in privato censetur considerabilis in hac materia.* Puteus *dec.* 339. *lib.* 2. Rota *in Recen. dec.* 440. *num.* 6. *part.* 2. Et inferius: *Et quæ requirunt impensam non modicam, præsumuntur facta ad instantiam partis, Felino, &c. & quando concurrunt aliæ coniecturæ sufficiunt modica*, Sarnens. *ad Reg. de Impetr. quæst.* 5. Rota *in Rec. d.* 174. *num.* 2.

122 Siendo estas congeturas perfectas, y de calidad tan relevante, es preciso se desprecie el defecto de poder opuesto,

si

si bastán congeturas, para probar el mandato: vt voluerunt Alexand. *in leg. 1. Cod. de Procurator. ex num. 9.* Decius *cons. 33. num.* 8. Rota apud Farinat. *decis. 169. part. 2. & in Posthum. dict. decis. 722. num. 4. & decis. 725. num. 4. & decis. 579. part. 4. recent. tom. 3. & decis. 542.* & post Zachiam. *de Obligat. Cameral. decis. 254. num. 24.* Carolus de Gras. *decis. 2. num. 5.* Mantic. *dict. tit. 6. num. 1.* cum alijs, Conciol. *alleg. 63. num. 19.* Gracios. Vbert. *de Citat. d. cap. 9. num. 351. tom. 2. vbi plures refert.*

123 No obsta, la diferencia, que nuevamente introduce Don Lorenço Matheu *dict. cap. 10. §. 4. num. 36. & sequentib.* en la fee de los instrumentos particulares, registrados en la Corte del Justicia Civil, y la Corte del Governador, queriendo, que aquellos merezcan credito, y estos no; suponiendo, que en el Tribunal de la Governacion no se trata de estas cosas, ni entienden los Oficiales de negocios semejantes: porque *salva pace tanti viri, cuius assertioni facillimè alias crederem.* ex tradit. à Bart. *in leg. de quibus, ff. de legib.* Jason *in leg. 1. num. 26. leg. vltim. num. 58. ff. de iur. emph.* Add. ad Barbos. *lib. 4. cap. 49. axiom. 7.* para esta distincion, habla sin fuero, ley, ò razon. Advers. *Novel. 18. cap. 5.* cum alijs adduct. ab Add. ad Barbos. *lib. 10. cap. 13. axiom. 24.*

124 Porque esta distincion absolutamente repugna al *Fuero 16. Rubr. de Sententijs*, donde expressamente se disponen: *Aquellas cosas, que son notadas, y escritas en el libro de la Corte, y de los Escrivanos publicos, sean avidas, y tenidas por verdaderas, como si estuvieran escritas en publicas cartas.* Las palabras: *Libro de la Corte, y de los Escrivanos publicos*, comprehenden los libros de ella, por ser locucion general. Barbos. *lib. 3. vot. 91. num. 32.* sin que se deba hazer distincion, que el Fuero no dispuso, *leg. 2. §. 5. ff. vi bonor. raptor. leg. à Procuratore 11. Cod. Mandat. leg. 64. §. 9. ff. solut. matrim. leg. 4. ff. si à parente quis manumissus sit*, ibi: *Prætor nihil edicit*; y precisado de la decission de este Fuero, lo resuelve en esta misma especie. Trobat. *de effect. immemorial. præscript. dict. quæst. 12. num. 230.* probando elegantemente, que dicho Fuero habla, en todos los libros de Escrivanos publicos, y que es proprio del Tribunal de la Governacion, registrar en sus libros qualquier instrumento, por tener el Governador jurisdiccion ordinaria, y mas preheminente, que el Justicia, *videndus num. 231. & seqq.*

125 Y concluye, *verſ. Suppoſitis*, ibi: *Ergo inſtrumenta particularium regiſtrata in Curia Gubernationis, non ſunt de re aliena, ab Archivo eius, & ſic dum non ſit forus in contrarium idem iudicandum eſt de Curia Gubernationis, ac de Curia Iuſtitiæ, quia pari paſſu ambulant, quo ad iuriſdictionem ordinariam ad omnes cauſas, tanquam ſuperior, & inferior, &c.* Y trae para corroboracion la ſentencia referida, dada ſobre eſte teſtamento. Matheu *de Regimin. cap. 2. §. 3. num. 38. & 42.* conviene en la juriſdiccion ordinaria del Governador, y en ſer mas preheminente que la del Juſticia; y en el *cap. 10. §. 4. num. 37.* en caſo ſemejante rèfiere otra ſentencia del Convento de Valle digna.

126 Y eſta reſolucion es evidente: porque ſeria inconſequente reprehenſible, que vnos inſtrumentos probaſſen, y otros no, regiſtrados todos en vnos libros, que ſe guardan en Archivo publico, el qual igualmente, atribuye fee à las eſcripturas, que en èl ſe conſervan regiſtradas; Pareja *de inſtrument. edict. d. tit. 1. reſol. 3. §. 3. num. 27. vide ſupr.* Y aviendo en todos vna miſma razon, procedida de la autoridad del lugar, ſe darian diverſas determinaciones, ſi fueſſe cierto lo que Matheu afirma, contra *leg. His ſolis 7. verſ. Satis etiam, Cod. de revoc. donat. Leg. Illud 19 Cod. de Sacroſ. Eccleſ.* Lezana *conſult. 40. num. 19. & ſeqq.* Rebuf. *Leg. in leg. Cenſoria 203. verſ. Itemque, verſ. Colligitur, de verb. ſignif. fol. 647.* Gutierr. *Pract. tit. 3. cap. 17. num. 84.*

127 Menos eficacia tiene, que el Archiviſta de la Curia de la Governacion, quando era Aſſeſſor Don Lorenço Matheu, fueſſe *prorſus imperitus, in negotijs ipſius Curiæ, & aliarum, vt ipſe teſtatur, dict. §. 4. num. 38.* porque eſta ignorancia no influye nada contra la copia del teſtamento, ni contra la Curia de la Governacion; pues eſtando diſpueſto en el *Fuero vnico, §. Poſtremo, in extravaganti proviſione ſuper oppoſitionibus*, que las Eſcrivanias de la Curia de la Governacion, y otras, ſe dèn à perſonas inteligentes, y practicas, ſerà la culpa del que eligiò à vn ignorante, y la pena la privacion del elegido, ex traditis à Matheu *dict. §. 4. num. 59.* Loaces *contr. Opp. de Mula, num. 31. fol. 200.* pero no cauſarà diminucion à la autoridad de el Archivo; cuyo libro donde eſtà el regiſtro del teſtamento referido, le viò Miguèl Creſpi, y le tuvo por autentico, *Mem. num. 496.* ſiendo peritiſsimo, en el conocimiento de los inſtrumentos, y en examinar ſus qualidades, como aſſegura el miſmo Matheu *num. 35.*

128 Y aunque al *num. 39.* procura excluir la ſentencia del

Con-

Consejo, referida *num.* 14. convence su assercion, Trobat. *d. n.* 231. concluyendo sobre esta misma sentencia, ibi: *Pro Curia Gubernationis standum est, pro qua etiam fidem facere possum, esse hodie in observantia, cuiuscumque qualitatis sint instrumenta, registrari in dicta Curia, & hoc ab immemoriali, vt constat ex dicta copia testamenti primi Comitis de Sinarques, quæ excedit* 200. *annorum cursum, & ex libris dicti Archivi Curiæ Gubernationis, vbi registrationes dictæ conditionis, innumerabiles inveniuntur.*

129 Y aunque à tan grande, y docto Ministro no se le deba oponer otro defecto, que la equivocacion en el dictamen, servirà de advertencia el parentesco, que tenia con Doña Maria de Silva, y aver, como su Procurador General, hecho el inventario de los bienes del Conde Don Gaspar, *num.* 52. que impugnò Don Francisco, *num.* 65. por no estàr integro, y deberse quitar de èl los bienes del Mayorazgo, *Mem. num.* 418. lo qual diò motivo à la justificacion de Don Lorenço para abstenerse de este pleyto.

130 Considerando, que los defectos de solemnidad expressados, son invtiles, se ha procurado injustamente, manchar la publica fee de los libros judiciales de la Corte, aun valiendose de instrumentos sacados de ellos mismos Doña Lucrecia, negando el estilo que siempre se ha observado, y la autoridad del Archivo publico, de que pende toda la justificacion de los instrumentos de el Reyno de Valencia, ex latè traditis à Trobat. *de effectib. immem. præscript. quæst.* 12. *art.* 2. *ex num.* 225. *ad* 232. Matheu *de Regimin. d. cap.* 10. §. 4. *num.* 33.

131 Dize lo primero, que en la quinta mano, donde empieza el registro, solo se halla el requerimiento, que precediò para hazerle, el qual acaba en la mano sexta; entre las quales se halla introducida la septima mano, de que intenta arguirse subplantacion; pero debe atenderse para excluirla, que dicha septima es de saltos de otras escripturas, que se empezaron en las manos antecedentes, y no pueden ser en esta parte, defectos, hallandose lo mismo en otras muchas partes de estos libros, y este es estilo justificado con mas de 200. registros, *Mem. num.* 183. y con muchos testigos, *Mem. num.* 487. conforme al que refiere Paulo Rub. *decis.* 706. *num.* 7. & 8. *part.* 4. *tom.* 2.

132 Pero no conteniendose en dicha mano septima, parte alguna de el testamento, importàra poco, que faltàra el estilo, debiendo reputarse por descuido de el registrante, que no pudie-

diera perjudicar à Doña Angela. *Leg. Si quis in suo* 33. *Cod. de Inoffic. testam. Leg. Causæ, ff. de Procurator. Leg. fin. & ibi Glos. Cod. de fidei.* ibi: *Simplicitas suscipientium.* Bald. *cons.* 307. *num.* 1. *vol.* 5. Velasco *in Iudice Perfecto, Rubric.* 14. *annot.* 5. *num.* 21. Ioan. Baptista Magon. *de Fidelitate Notar. cap.* 28. *num.* 22. D. Salgad. *labyr.* 3. *part. cap.* 41. *num.* 39. cum alijs, Add. ad Barbos. *lib.* 12. *cap.* 21. *axiom.* 9. Petrus Rach. *in Praxi Causar. Civil. cap.* 6. *num.* 3. *& seqq.*

133 Lo segundo, dize, que siendo dicho requirimiento de 21. de Noviembre, se halla antes que las fechas de 16. de Octubre, sin que en aquel dia se encuentre señal, que manifieste darle principio; pero se excluye, por ser cierto, que despues de hecho el requerimiento, por quien solicita registrar, el Juez (sin señalar, ni poner dia, en el Auto) manda, que el instrumento presentado se registre; pero no en què lugar, y assi el Oficial le coloca en el que tiene por mas aproposito, como es estilo, y està probado abundantissimamente, *Memor. numer.* 181. 487. *num.* 479. *& seqq.* Y solo se pone en dichos libros sin fecha, registrado en tal mano, de tal año, y ay en estos libros muchos instrumentos registrados, que no estàn copiados en los dias en que se mandaron registrar; y este estilo tambien està probado, *Mem. num.* 481. y se ha valido Doña Mariana, *num.* 61. y se vale Doña Lucrecia, *num.* 62. de instrumentos de esta misma calidad, *Memorial ajustado, num.* 246. 250. *& seqq.* sin que aya motivo, para que las sea licito lo que impugnan en Doña Angela, *Argum. cap.* Non licèt 32. *de Reg. iuris. Leg.* 41. *ff. eod.* Add. ad Barbos. *lib.* 1. *cap.* 28. *axiom.* 8. in simili, Pareja *de instrum. ædict. num.* 7. *resol.* 3. *num.* 8. *&* 25. *vidend.*

134 De suerte, que para que se dè integra fee à semejantes instrumentos registrados, no se requiere mas de que estè su tenor de *verbo ad verbum*, *pœnes Acta* DD. *in d. Auth. Si quis in aliquo*, & ibi Bald. Ang. Curtius, & Bologn. Masc. *d. conc.* 711. *num.* 66. Pareja *tit.* 1. *res.* 3. *num.* 135. *& in specie.* Monter. *d. decis.* 44. *ex num.* 12. Sessè *vbi supr.* Rot. apud Rub. *decis.* 706. cuyo estilo haze notorio los instrumentos. *Leg. Vetustissimum, Cod. de iur. dom. impet.* Ludov. Bello. *cons.* 4. *num.* 4. Cephalo *cons.* 304. *num.* 43. Surdo *cons.* 505. *num.* 15. Cancer. *lib.* 1. *cap.* 4. *num.* 119. Grat. *discept.* 861. *num.* 13. Y los Abogados, Escrivanos, y Notarios examinados, *Mem. num.* 91. *& seqq.* concluyen lo mesmo, à cuyos dichos avia de estarse, aunque fuera contra Derecho el es-

estilo; *Nam sic legum dixere periti, vt ait, Rhemnius Fanius Palemon, de Ponder. & Mensuris, vers.* 42. probant. Masc. *conc.* 344. & 424. *num.* 64. Osasc. *decis.* 22. *num.* 16. Gratian. *discept.* 963. *num.* 43. Rota apud Rub. *decis.* 154. *num.* 7. *tom.* 4. & *decis.* 416. *num.* 5. *part.* 3. & apud Otob. *decis.* 176. *num.* 3. & apud Greg. XV. *decis.* 484. *num.* 5. *faciunt tradita sup. num.* 36. & 38.

135 Con que se excluye el defecto, que quiere arguirse, de aver en la quinta mano, veinte y quatro hojas, en blanco; porque estas solo podian servir para llenarlas de los registros empezados en las manos antecedentes. Y el que sin razon se opone, de que en la dicha mano quinta, despues de la fecha de el dia 21. de Noviembre de 1505. se halle la del dia 16. de Octubre, y el 13. de Noviembre, antes de el dia 12. porque, como al tiempo que se hizo este registro, eran estos libros processos originales, de que se daba traslado à las partes, era facil empezar vn acto el Escrivano, y olvidar proseguirle, y empezar otro, viendose despues precisado à perfeccionarle, le acababa donde podia. Y el que se discurre sobre el blanco de vna plana, que ay en el dia 20 de Noviembre de 1505. que sin estàr escrita, empieza la de 21. del mesmo mes: porque no pudiendo caber todo el testamento en aquella plana, se confiessa en contrario (si la oposicion subsiste) que los saltos son legitimos. Tampoco fundadas son las oposiciones, que vnas eliden à otras.

136 Dize lo tercero, que el requerimiento, Auto, y testamento, estàn escritos de vna mano; y que en ninguno de estos actos, se halla el *Recepit* de el Escrivano; siendo assi, que en ocho instrumentos (de que se vale Doña Lucrecia) registrados, desde el año de 1557. hasta el de 1586. està puesto ocho vezes; pero en quanto à que estè de vna mano, no puede causar sospecha, y de lo contrario pudiera originarse, ex traditis à Noguer. *alleg.* 26. *num.* 130. *Et probatur Authentica de triente, & semise, §. Quod sæpè, quam singulariter allegat Bald. in leg. contractus, Cod. de fide instrument. col.* 3. *vers. Deinde*, Alexand. *cons.* 41. *v.* 1. Barbos. *vot.* 68. *num.* 52. Pegas, *For. cap.* 19. *num.* 46. *tom.* 1. Angelis *de Conf. lib.* 3. *quæst.* 10. *num.* 50. Henric. Ferrendat. in Add. ad Nicol. de Milis *in Repertor. Aureo, verb. Scriptura, fol.* 419. porque hallandose de *verbo ad verbum* en los libros, es publico, por qualquiera que estè escrito, Specul. *lib.* 2. *de instrument. edict.* §. *Nunc, num.* 2. y se presume averle copiado el Escrivano, que tiene à su cargo, trasladar dichos registros,

pro quibus est præsumendum. Purpurat. *cons.* 142. *numer.* 2.

137 En quanto al *Recepit*, aunque oy se halle introducido, es cierto, que al tiempo que se registrò el testamento, y muchos años, despues en la Governacion, y los demàs Tribunales, ni el Escrivano ponia el *Recepit*, ni firmaban los Assessores, y aun oy se observa en el Tribunal de el Santo Oficio, en la Capitanìa General de Valencia, y en el Tribunal de el Contravando; cuyo estilo està con testigos practicos probado; *Mem. num.* 483. que deponen con todas las calidades necessarias de vista; frequencia de actos, y de tiempo largo, *vt requiritur iuxta.* Masc. *d. conc.* 424. *num.* 2. & 60. Otob. *d. decis.* 176. *num.* 3. Maresc. *lib.* 2. *cap.* 100. Ioann. Schilt. *in Praxi Iur. Rom. exercit.* 2. *ad Pandecta, tit.* 3. §. 20. *lit. A.* Cavaler. *decis.* 125. *num.* 8. Ferentil. ad Burat. *decis.* 498. *num.* 11. y con instrumentos de mas de ciento y diez años antes de el de 1600. presentados por todas las partes, *Mem. num.* 182. que es la mejor probança. Rot. apud Seraphin. *decis.* 857. *num.* 26. & 363. *num.* 2. *Post. tom.* 2. *Cons. Farin.* Otob. *vbi supr.* Burat. *decis.* 690. *num.* 15. Anton. Nig. *de Laudem. quæst.* 46. *num.* 9. & 10. ex Menoch. & alijs.

138 De que resulta, que importa poco, se aya introducido despues, el *Recepit*, porque para despreciar la objecion, es suficiente, que antes, y despues de el año de 1505. se observasse inconcusamente, no ponerle; lo qual prueban los mismos instrumentos, producidos por Doña Lucrecia; pues el primero es de el año de 1557. mas de quarenta años despues que se registrò dicho testamento; y aunque aya mudança despues, basta probar el estilo de el tiempo de el acto. Felin. *in cap. Rodulphus de rescript. num.* 22. *vers. Vbi autem,* Mandos. *ad Reg. Chanc. Reg.* 33. *quæst.* 8. *num.* 5. singularitèr D. Olea *tit.* 4. *quæst.* 1. *num.* 33. *vers. Ex his constat.* Rot. apud Rub. *decis.* 509. *num.* 22. *part.* 1. & *part.* 3. *decis.* 381. *num.* 4.

139 Esto mesmo desvanece el requisito de la informacion, que en contrario se echa menos, para justificar ser autentico el traslado, que se registrò, presentando diez y seis exemplares, que la tienen desde el año de 1531. hasta el de 1586. porque conforme à derecho para registrar los instrumentos, no es necessario dàr testigos, segun la forma de el *cap. fin. de fide instrument.* & ibi DD. Gracian. *discept.* 668. *num.* 51. Burat. *decis.* 261. *num.* 1 Sessè *d. decis.* 601. *num.* 44.

140 Y menos en nuestro caso, en que era preciso, que en

la

la Corte, fuessen notorios el Justicia Civil, y el Escrivano, que avian hecho sacar la copia del original. Gracian. *vbi supr. num.* 51. especialmente, que desde el año de 1492. hasta el de 1590. consta de el *Memor. num.* 182. no averse dado informacion para hazer estos registros; con que si se huviera dado en el nuestro, *præter morem tunc vigentem*, podia arguirse fraude, *leg. quæ sub conditione* 85. *ff. de cond. instit.* Cravet. *cons.* 477. *num.* 6. *vol.* 5. *cum ex insolito actu, dolus præsumatur.* Guido Pap. *de Præsumpt. num.* 27. Masc. *de Probat. conclus.* 815. *num.* 40. & 42. Sessè *decis.* 118. *num.* 17.

141 Ni obstan los dichos exemplares, porque los ocho son de pleytos, y las partes querian llevar justificada la circunstancia del Notariato. *Patet ex Memor. num.* 236. & 239. y los otros ocho consta, que por mayor cautela, instaron las partes en hazer la informacion. *Memor. num.* 238. 241. & *seqq.* y asi, no ay incompatibilidad, en que segun la voluntad de las partes, vnas ofreciessen informacion, y otras no, ni diformidad en el estilo, Ludov. Bell. *d. cons.* 4. *num.* 19. Decio *cons.* 11. *num.* 12. Rot. Rom. *decis.* 356. *num.* 4. *part.* 1. Oliv. Beltram. in Add. ad Greg. XV. *decis.* 662. y siendo todos despues de el año de 531. no pueden perjudicar lo que se observaba el año de 1505. y muchos años despues, ex traditis à D. Olea, & alijs *supr. relatis, num.* 138.

142 Se dize lo quinto, que el registro tiene muchas palabras duplicadas, borradas, y entre renglones, que constituyen vicios visibles, è impiden la immision, *ex leg. fin. Cod. de edict. Diu. Adr. Toll.* sin que baste para este efecto, la copia sacada de èl, aunque estè limpia. Menoch. *de Adip. poss. rem.* 4. *num.* 701. porque si se advierten estos imaginados vicios, se encontrarà la invtilidad de el reparo; pues nadie ignora, que el hallarse las palabras iteradas, no es vicio de el instrumento, sino descuido de el Escrivano, Odofred. *in d. leg. fin. Cod. de edict. Diu. Adr. num.* 13. Alber. *num.* 6. Genua *de Script. priu. lib.* 5. *quæst.* 6. *dubit.* 2. *num.* 8. Farin. *de Falsit. quæst.* 153. *num.* 80. *part.* 4. que no perjudica à las partes, *vt dictum est supr. num.* 130.

143 Y à lo que està borrado, por repetido, se satisface de el mismo modo; pues no puede considerarse malicia, reconociendose, que en el acto de escrivir, cotejava con el original el registro, y en hallando error, le corregia, ò borrava lo superfluo incontinenti, y esto podia, y debia hazerlo, sin avisar à la parte,

aun-

aunque fuesse en cosa muy substancial. Bartolus, & Angel. *in leg. Imperator, ff. de statu homin.* Bald. *in Rubr. Cod. de fid. instrum.* Iuan Baptista Magonio *de Authorit. Notar. cap.54. num.3. fol.143. & num. 7. fol. 10.* para proseguir legalmente el instrumento, sin que pueda considerar vicio alguno, hallandose todo de mano de vn mismo Escrivano. optimè observat Menoch. *d. rem. 4. num. 722. & seqq.* Bald. *cons. 307. num. 1. conferunt adducti, supr. n. 136.*

144 Y aviendolo dexado de suerte, que todas las lineas, se hallan sin rasuras, ni sobrepuestos, pudiendose leer quanto està lineado, queda libre de qualquier sospecha. Bertaz. *cons. 411. num. 3.* Sfort. Odd. *cons. 78. num. 17.* Cravet. *cons. 73. num. 15.* Baiard. *ad Clarum, §. Falsum, num. 200.* Farinac. *d. quæst. 153. num. 44.* Genua *d. l. 1. quæst. 6. dub. 2. num. 21. & dub. 4. num. 28.*

145 Pues si se leyesse con todos los lineatos, estaba imperfecto el sentido; pero sin ellos està perfectissimo; en cuya especie, aunque los lineatos se hallassen en parte substancial (que ninguno de los que se dizen pudiera alterar la forma del instrumento) no podian considerarse, ni llamarse vicios, ni podia negarse, aviendolos, la immission en possession, si se pidiesse por el testamento solo, *cap. Ex litteris, cap. inter dilectos. de fide instrum.* Mantua *in d. leg. fin. Cod. de edict. Div. Adrian. in prima lectura*; & in ea Bald. *num. 9.* Iason *num. 19.* Iacob. de San Georg. *num. 31.* Corneo *num. 22.* Farin. *d. quæst. 153. num. 59. & 82. & quæst. 151. num. 52.* Menoch. *d. rem. 4. num. 709. 712. 721.* Trentacinq. *var. 2. de fid. instrum. resol. 11. num. 13.* Genua *d. quæst. 6. dub. 2. num. 9. & 16. & dub. 4. num. 14. & 15.* Surdus *cons. 173. num. 55.* Argel. *de Acquir. posses. quæst. 1. art. 7. num. 211. & 230.* Achiles Personal *de Adisp. Posses. part. 2. num. 123.* Caponio *discept. 205. num. 52.* D. Olea *de Ces. iur. tit. 6. quæst. 5. num. 16.* vbi plures refert, Alvarez Pegas *de Maiorat. interd. posses. cap. 8.*

146 Las palabras, entre renglones (que estàn escritas, de la misma letra de el contexto, Paul. Rub. *decis. 122. num. 18. tom. 2. part. 4.* vbi ex Bald. Alex. Aym. & alijs, ait, ibi: *Additiones scriptas fuisse manu eiusdem Notarij, vnde eis merito fides venit adhibenda,* y hazen las oraciones mejor sentido con ellas, lo qual las exime de la mas leve sospecha, Mantica *decis. 375. num. 1.* Vrsel. *conclus. legal 125. num. 15. t. 2.*) ni alteran la disposicion, ni parte alguna de ella, y son tan leves, que ha sido demasiada ociosidad repararlas: *Nam quæ parva sunt, fere nihil diferunt, ab eis, quæ non sunt*

Aris-

Aristotel. *Politicor. lib. 6.* Ioan. Gerson *in suis Regulis Moral. 2. part. in Art. Avaritia, 2. col. & probatur, ex cap. de Multa, de Prebend. Leg. Illud, §. Minus, ff. de trib. act. Leg. Minus, ff. de verb. sign.* cum alijs Loaces, *in Alleg. contra Oppidum de Mula, prim. dubit. num. 38, fol. 208. & seqq.*

147 La primera, porque donde dize *de los dichos nuestros Testamentarios*; encima de aquellas palabras *dels dits*, està *damunt.* id est, arriba, corriendo la oracion *de los arriba dichos.* La segunda, escriviò por error, en el contexto, *Hipo Hipotecaris*, y lo borrò, poniendo encima *Hipotecario.* La tercera, *que la dicha nuestra herencia quede à aquesta ordenacion*, despues del *quede*, està encima *en & sots.* id est, debaxo. La quarta, se halla *nostra* abreviado entre las dicciones, *vltima voluntat.* para que dixesse *vltima nuestra voluntad.* La quinta, aviendo escrito, *qui preso*, despues de las palabras *Iustitia Civitatis Valentiæ, in Civilibus*, lo borrò, y puso, *qui viso*, para proseguir *dicto testamento.* La sexta, entre las palabras *huic authoritatem*, està entre renglones *translatum.* La septima, la diccion *à ell.* en aquella oracion *dona à retre los dits*, puesta despues de el *retre*, para que diga, *done, y restituya al Don Pedro los dichos 10ꝟ. florines.* Y aun sin aquella diccion se entiende, como con ella. En el signo de el registro puso *Villason*, y borròlo, y prosiguiò *Villarubea*; pero està nombrado Villarrubia otras vezes, y se conoce, que en el acto de copiar cometiò este error, y le enmendò luego; porque *quoties erraverit, & latinitate, falsaque Grammatica vsus fuerit, & tunc errorem suum posse corrigere, nulli dubium est.* Bald. *in leg. Cum proponeretur, vers. vltim. Quæro, ff. de leg. 2.* Decius *in leg. Si librarius, num. 5. ff. de regul. iur.* vt inquit Ioan. Baptista Magon. *de Authorit. Notar. cap. 54. num. 4. vbi ex leg. Actorum verba, ff. de re iudicat. Talem emendationem neminem lædere asserit.* Confert. D. Ludov. de Exea Talayero, relat. à D. Ioan. Chrisost. de Vargas, *decis. 11. num. 5. & seqq.*

148 Lo insubstancial de las objeciones queda acreditado con leerlas; pues aunque estas pocas palabras (*Quæ in considerationem venire minimè debebant.* Farin. *d. quæst. 151. num. 53. & seqq.*) fueran rasuras, y estuvieran entre renglones, no pudieran causar perjuizio. *Velut scribentis errores. Leg. 7. leg. 24. Cod. de testam. leg. 9. §. Sed si non, ff. de hæred. inst. leg. 2. Cod. de error. Advoc.* Add. ad Barbos. *lib. 17. cap. 14. axiom. 2. & 19.* & ita præsumitur. Bald. *in leg. 2. Cod. de error. Advoc.* Bart. *in leg. Quotiens, §. Sed si, ff. de hæred. inst.* Magon. *vbi sup. num. 17. & seqq.* y menos viendose,

y leyendose claramente, lo que està borrado, y enmendado; lo qual no dexa inclinar el animo àzia la sospecha. Probant, Bonifacius de Vitalinis *in Rubr. de falsis, num. 5. & 7.* Ioan. Andreas *in d. cap. Inter dilectos, de fid. instrum. num. 11.* Butrio *in cap. Licèt, §. Si verò litteræ x. de Crim. falsi, num. 5.* Farin. *d. quæst. 151. num. 53. 57. & seqq.*

149 Maximè, porque ni estàn en la clausula de el testamento, sobre que se disputa, ni que pueda ser vtil, ò perjudicial à las partes, Farin. *d. quæst. 153. num. 4. & seqq.* Genua *d. quæst. 6. dubit. 5. num. 11. & dubit. 2. num. 8.*

150 Ni mudan el sentido, Mant. & Vrsel. *vbi sup.* Genua *d. dubit. 2. num. 9. & seqq.* cuius rationem reddit ipse *d. quæst. 6. dubit. 4. num. 15. & propterea*, quando estas emendaciones obràran algun efecto, se viciarian ellas mismas, dexando indemne la autoridad de el testamento: elegantèr Paul. Rub. *Et licèt illæ additiones, non essent considerandæ, non inde testamentum vitiatur, alias sequeretur, &c. ita decis. 122. num. 28. & 29. part. 4. tom. 2.* referens Hostiens. Butr. Abbat. & Caputaquens. *Nam modica rasura, quæ sapientis animum, non mutat instrumentum, non vitiat.* Speculator *in tit. de Rescripti Præsent. §. Primo, vers. Item excipitur,* Ant. de Butrio *in cap. Ex litteris, de fid. instrum. circ. finem,* D. Ferdinand. de Loaces *d. Alleg. num. 81. fol. 224.*

151 Porque siendo tan facil, al tiempo de registrar los instrumentos errar la escriptura, debe emmendarla el que la traslada, sin que se le disminuya la fee: vt elegantèr ait Farin. *dict. quæst. 153. num. 27.* ibi: *Nunquam vidi diminutam fidem instrumentis publicis authenticis, seu etiam positis in Protocolo ex eo, quod eorum matrix abreviaturas, seu primum originale sit interlineatum cancellatum, seu apostillatum.*

152 Pues aunque se hallassen en esta forma, los instrumentos, que de ellos se sacan, son publicos, y autenticos. Salerno *d. decis. 58. num. 8.* Capic. Latr. *consult. 22. num. 12. tom. 1. Maximè,* hallandose estos registros archivados, *in loco publico, à quo vim capiunt instrumenta in eo contenta.* Ang. *in leg. Pluribus, ff. de his, quæ in testam. delent.* Rot. Diu. *part. 1. decis. 250. num. 3.* Seraphin. *decis. 96. num. 6.* Rub. *dict. decis. 122. num. 13.* y que examinados seis testigos concluyen, *Memor. numer. 495.* optimè Vargas *dict. decis. 20. num. 48.* que este registro està hecho autentica, y legalmente, segun practica, y estilo, lo qual es prueba abundantissima; pues bastaban dos, de la pericia de los examina-

dos.

dos. *Text. in Auth. de non alienand. aut permut. Reb. Eccles.* §. *Quod autem, col. 2. leg. Semel. Cod. de re Milit.* vbi DD. Anton. Gomez *tom. 2. var. cap. 9. num. 5.* Barbos. *in cap. Proposuisti, de probat. num. 8.*

153 Aun de la presumpcion de estimables carecen estas invtiles objeciones, y escrupulosas diversidades, *omnino excusandæ, vt monet Imperator in epist. 3. Dig.* & tradit, Freigius *in Paratitlis, axiom. 2.* y mas considerando, que ha mas de 200. años, que se hizo este registro, y 150. antes, que se empezasse el pleyto, por muerte de Don Gaspar, *num. 52.* Vargas *dict. decis. 20. num. 51. & 52.* que se copiò de vn instrumento publico, de que Camarasa afirma, ibi: *Hoc est translatum, bene, & fideliter factum, Valentiæ 10. die mensis Decembris anno à Nativitate Domini 1454. sumptum, à quodam instrumento testamenti, iam in publicam formam redacto, non vitiato, cancellato, nec in aliqua parte, suspecto, sed omni prorsus vitio, & suspitione, carente*; cuya assercion debe creerse, D. Covarr. *lib. 2. var. cap. 13. num. 2.* & ibi Faria *num. 21. & seqq.* Juan Baptista Magon. *de Author. Notariat. cap. 28. num. 8. & 9. & de Fidelitate Notar. cap. 14. num. 3.* Rot. apud Gregor. XV. *decis. 59. num. 7.*

154 Especialmente, estando interpuesto, el decreto del Juez en el mesmo acto, como parte essencial de la solemnidad. *Leg. Quæcumque 13.* §. *fin.* vbi Glos. & Bart. *de Public. in Rem. Act.* Add. ad Barbos. *lib. 1. cap. 87. axiom. 11.* que aunque huviera duda, debia creerse. *Leg. 2. Cod. de offic. Civ.* vbi Glos. & Doctor. Fritsch. *in tract. de eo, quod iustum est in dubio, num. 105. fol. 105. Quia præsumptio est pro Notario.* Magon. *cap. 58. num. 14.* Surdo, Mandelo, Nevizan. Carpano, & alijs Vargas Machuca *dict. decis. 11. num. 8. & decis. 20. num. 4. & seqq.* autorizado de otro Escrivano, que parece le atribuye mayor fee, Glos. *in Auth. de Tabellion.* §. *Nos autem, verb. Ipsis in fin.* Pareja *tit. 1. res. 3.* §. *1. num. 20. &* §. *2. num. 52.* Trobat. *de effect. immem. præscript. d. quæst. 12. num. 217* ibi: *Imò quanto plura in chartis adhibentur signa, tanto sunt cautiora instrumenta, in eis descripta.* & refert Speculator. Gonçalez, Scacia, & Felin.

155 La misma donacion, que se refiere al testamento, aunque padeciesse este algun defecto, dexàra autentica, y evidente su disposicion, y solemnidad, *ex vi relationis: per ea quæ tradunt.* Bart. Bald. Innocent. Felin. Panormitan. Sesse, Lanar. Fontan. Rosa, D. Castill. D. Molin. & alij relati à Vargas Machuca

Decis.

Decis. Aragon. & Neapol. decis. 20. *num.* 30. 31. 55. *& seqq.* que amplia al *num.* 59. quando el relato es escriptura privada; ex Bartol. *communitèr recepto, in leg. Si ita scripsero, ff. de condition. & demonstrat.* Ciriac. *controu.* 499. *num.* 23. D. Molin. *de Primogen. lib.* 2. *cap.* 8. *num.* 9.

156 Concurriendo, pues, la execucion, la observancia, y los demàs motivos expressados, que hazen indisputable la verdad, y solemnidad de este instrumento, pro quibus præsumitur. Add. ad Barbos. *lib.* 17. *cap.* 14. *axiom.* 1. & 2. D. Larrea *alleg.* 23. *num.* 2. Paul. Rub. *de Testam. cap.* 39. *num.* 188. contra las quales ha solicitado impugnarle vanamente Doña Lucrecia, no para fomentar su justicia, sino para dilatar la que asiste à Doña Angela, fundada en la venerable antiguedad, y juridica eficacia de este instrumento: adeo vt dici poterat in eam, quod expressit Casiodor. *lib.* 12. *epist.* 21. *fol.* 404. *Vox antiqua chartarum, cum de tuis adytis incorrupta præceserit cognitores reverenter excipiunt litigantes quamvis improbi, coacti tamen obediunt.*

157 Calificado el testamento, y la justificacion de la sentencia, que le autoriza, no obstante la suplicacion, vt ex D. Covarr. & Hyeron. de Leo, loquitur in nostro casu, Trobat. *de effectib. immemor. præscript. dict. quæst.* 12. *num.* 231. *vers. Sed vt sint pro hac sententia*; se manifestarà, que la donacion, y el testamento son vna disposicion misma, dividida en dos instrumentos la substancia de ella, quod breviter patebit, nam in manifesto negotio, iuxta Valer. Maxim. *lib.* 2. *cap.* 23. *Tempus non est ferendus, & in his, quæ clara sunt non diù vagandum*; vt ait Seraphin. Naten. *Iustit. vulner. tit.* 2. *cap.* 10. *num.* 1. *fol.* 547.

§. II.

Que la donacion, y el testamento son vna disposicion misma, y que se ha succedido, y debe succeder por ella, ratione contractus.

158 Son vna misma disposicion substancialmente la donacion, y el testamento; pues en aquella, *vt supr. num.* 5. *est dictum*, dispone el Fundador, que faltando todos los descendientes varones de Don Ramon, buelvan los bienes, à los que dexare nombrados en su testamento, *& si Relatio fiat ad testamentum, servari debent omnia contenta in eo.* Bartol. *in leg.* 1. §. *fin. ff. famil.*

famil. erciſcund. Notatur in leg. 1. ff. de receptis arbitr. Leg. Si quis ſervum, §. fin. ff. de leg. 2. Decius, in terminis, conſ. 687. num. 3. Bald. conſ. 338. v. 2. Pariſ. conſ. 2. num. 50. vol. 3. quos refert Sebaſtianus de Medicis. in Tract. de Regul. iur. Reg. 10. num. 120. Vrceol. de Tranſ. quæſt. 61. num. 16.

159 De que reſulta, eſtàr incluida la diſpoſicion de el teſtamento, en la donacion, ſegun la regla de la ley Aſſe toto 77. ff. de hæred. inſtit. Medic. d. Reg. 10. num. 1. & ſeqq. Golino de Procurat. part. 3. cap. 3. num. 30. Palm. alleg. 15. num. 1. & alleg. 142. num. 14. Rot. poſt Poſth. deciſ. 181. num. 3. Conciol. alleg. 66. num. 23. Narbon. ad ll. Recop. in leg. 15. tit. 21. lib. 4. gloſ. 1. num. 8. Vela diſ. 24. num. 3. & diſ. 49. num. 12. Aguila ad Rox. part. 1. cap. 2. num. 146. Epiſc. Roca Selectar. diſp. cap. 106. n. 69. pues ambas eſcripturas tienen la miſma eficacia. Leg. Si prior, ff. ſolut. matrim. Balboa Diſquiſit. leg. 47. num. 25. Azebed. in leg. 7. tit. 11. lib. 8. Recop. num. 60. Narb. in leg. 20. tit. 1. lib. 9. Recop. gloſ. 15. num. 9. cum relatio operetur, vt vnus contractus, alteri ineſſe dicatur. Surd. conſ. 5. num. 65. Fontanel. de Pact. clauſ. 14. Gloſ. vnic. part. 1. num. 25. & ſeqq. cum alijs, Vrceol. conſult. 47. num. 3. & ſeqq. & de Tranſ. quæſt. 61. num. 24. Gratian. diſcept. 877. num. 11. Carleval tit. 1. diſp. 2. num. 581. Pareja de Inſtr. edit. tit. 2. reſol. 6. num. 302. & reſol. 9. tit. 7. D. Salgad. part. 2. de Supplic. ad Sanctiſ. cap. 21. num. 4.

160 Eſto acredita, deberſe reputar por contexto, de vna meſma diſpoſicion, la donacion, y el teſtamento: cum idem ſit, quod per relationem quid proponatur, aut per narrationem. Decio conſ. 647. num. 3. Add. ad Barboſ. lib. 16. cap. 31. axiom. 1. latè Medic. d. Reg. 10. Y los dos inſtrumentos, ſon como dos capitulos de ella, ex leg. Gallus, §. Ille caſus, ff. de lib. & poſth. Leg. Si Teſtamentum 8. Cod. de inſtit. & ſubſtit. vbi DD. Bald. in leg. In civile, ff. de legib. num. 3. & conſ. 212. vol. 5. Caſanat. conſ. 50. num. 42. Reg. Hyeron. de Leo deciſ. 25. num. 8. tom. 3. D. Caſtill. lib. 4. cap. 41. num. 8.

161 Porque la eſcritura relata, es parte formal de la eſcriptura referente, propiè, & non fictè. Bald. in leg. Qui interrogatus, ff. de interrog. action. Bart. in leg. Si quis ſervum, §. fin. ff. de legat. 2. latè Add. ad Barboſ. d. cap. 31. axiom. 37. Alex. Tuſch. & alijs relatis Fontan. deciſ. 132. num. 1. Amato reſ. 42. num. 4. Caſanate conſ. 56. num. 7. & 9. y ſe contiene eſta, en aquella,

propissima, y verdaderamente, vt post Bald. Bart. Crav. Dec. & alios tradit, Medic. *d. Reg.* 10. *num.* 7. & 33. Farin. *in posth. decis.* 405. *num.* 1. *part.* 1. & *decis.* 732. *num.* 3. Robles *de Repræs. lib.* 2. *cap.* 11. *num.* 33. & *cap.* 29. *num.* 21. de la mesma suerte, que si estuviesse especificada: vt tenent communitèr DD. *in leg. Ait Prætor*, §. 1. *ff. de re iud.* Bald. *in leg. fin. Cod. de impuber. & alior. substit.* & *cons.* 212. *lib.* 3. & *cons.* 331. *num.* 1. *vol.* 5. Gratian. Cost. Menoch. D. Covarr. & alijs relatis Scaño *de Testam. cap.* 18. *num.* 16. & 24. Petr. Barbos. *in Leg. Si dotem*, §. *Si pater*, *ff. solut. matrim. num.* 43. Almeida *de Iure numeri quinarij*, *cap.* 29. *num.* 7. D. Castill. *lib.* 4. *contr. cap.* 20. *num.* 30. 33. & *seqq.* & *cap.* 15. *num.* 58. *lib.* 3. Prato. *Discept. For. lib.* 3. *cap.* 21. *num.* 51. latè Rocca *Select. cap.* 131. *n.* 3.

162 Probant etiam, Add. ad Barbos. *d. cap.* 31. *axiom.* 13. ibi: *Relatum, dicitur, considerari in referente, secundum, tempus, & locum, & solemnitates, quia natura relationis, est natura veritatis patentis ex coniunctione duarum scripturarum, adeo, vt quidquid continetur in termino, si fiat relatio, dicitur verè, contineri in termino referente.* Et refer. Decian. Bald. Dec. & alios. Palma Nep. *alleg.* 7. *num.* 24. *tom.* 1. cum alijs pluribus, Medicis *d. Reg.* 10. *num.* 12. & 89. (vbi maximè procedere ait, quando relatio perstat, in publico instrumento) & *num.* 69. *fol.* 73. Vrceol. *de Transact. quæst.* 61. *num.* 16. 24. & 25. Rota *decis.* 487. *num.* 4. (vbi quod renunciatio facta, relativè, idem operatur, quod specialitèr facta) Marc. Ant. Sabelli *in Summa divers. tract. tom.* 4. *lib.* 16. §. 8. *num.* 2. & 3. donde dize, que el efecto de la relacion es, que quanto contiene la escriptura referida, se deba tener por expressado en la referente, aunque aquella sea insolemne, è invalida, ex Gratian. *cap.* 751. *num.* 3. Altogr. *cons.* 6. *num.* 22. *lib.* 1. & *cons.* 96. *num.* 25. *lib.* 2. Cavaler. *decis.* 94. *num.* 7. Vrceol. *consult.* 47. *num.* 4. Larrea *alleg.* 93. & *alijs.*

163 Convencese, que la relacion hecha al testamento en la donacion, causa, que los llamados en èl estèn comprehendidos en la donacion misma, como si el Testador los huviesse especialmente nombrado en vn instrumento, y vna disposicion sola: *vt in d. Leg. Asse toto, Leg. Omnes, Cod. de præscript.* 30. *vel* 40. *ann. Leg. Ait Prætor*, §. *Si Iudex*, *ff. de re iud. Leg. In Testam. Cod. de condit. & demonst.* Tiraq. *ad Ll. Connub. glos.* 7. *num.* 182. Castill. *d. cap.* 43. Barbos. *d. axiom.* 101. *num.* 3. & eius Add. *d. cap.* 31. Cancer. 3. *var. cap.* 3. *num.* 226.

Giur-

Giurba *decis.* 7. *num.* 14. Latro *consult.* 2. *num.* 43. Feliu. *in Marg.*
variar. conclus. V. Relatio. Rota *decis.* 211. *num.* 4. *part.* 17.

164 Nam specialitèr dicta in relato, censentur etiam, spe-
cificata, in referente, *vt præter relatos, docent singularitèr* An-
gelus, Ripa, Osasco, Paris. Iason. Ruino, Craveta, & alijs Me-
dicis *d. Reg.* 10. *num.* 111. 125. & 69. & relati virtus, in refe-
rentem transfunditur, Lanar. *cons.* 41. *num.* 4. Fab. Golino *de*
Proc. cap. 3. *num.* 32. *part.* 3.

165 *Talitèr*, que la escriptura referente, no se dixera per-
fecta, si no le atribuyesse perfeccion la referida, Amato *dict.*
res. 42. *num.* 12. y le faltàra certidumbre, y sentido, *quæ*
omnia, mutuat à relata, vt post Fontan. *cl.* 4. *glos.* 18. *num.* 28.
tradit, Ioan. Christoph. Suelves *cons.* 83. *num.* 10. & *cons.* 80.
num. 10. *t.* 1. & ab ea modificatur, & regitur referens. Amat.
vbi sup. num. 14. Vargas *decis.* 6. *num.* 7. Negusant. *in Sylva,*
quæst. 67. *nnm.* 4. *fol.* 12. cum alijs Cepero *in Cynosur. Legali,*
cap. 44. *num.* 23. Sesè *decis.* 125. *num.* 41. & *decis.* 187. *num.* 110.
Pareja *tit.* 2. *resol.* 6. *num.* 306. D. Larrea *alleg.* 69. *num.* 22.
Gratian. *discept.* 501. *num.* 16.

166 Porque aun quando huviera duda en las palabras
de la donacion, debieran entenderse, y declararse por el testa-
mento, *d. leg. Asse toto. Leg. In sententijs* 99. §. 1. *ff. de re iud.*
Ceper. *vbi supr. num.* 40. Altogrado *cons.* 26. *num.* 76. *lib.* 1. go-
zando el privilegio de la mejor, y mas juridica interpreta-
cion. *Leg. Ex facto* 43. *in princ. ff. de vulg. & pup.* Paris. *cons.* 91.
num. 27. & *cons.* 97. *num.* 24. Decian. *resp.* 84. *num.* 29. *vol.* 3.
& *resp.* 101. *num.* 7. *v.* 2. Curtio Senior *cons.* 29. *num.* 5. & ferè sem-
per relatum potius, quam referens, attenditur. Gratian. *discept.*
946. Rota *post* Posthium *decis.* 499. *num.* 16. & 17. Sabell.
vbi supr. num. 2. *in fin.* Rocca *d. cap.* 31. *num.* 37.

167 Estas doctrinas, que declaran la naturaleza juridica
de la relacion, no permiten dudar, que la disposicion de la do-
nacion, y el testamento sea vnica, contenida en dos instrumen-
tos, y se califica con mayor claridad; pues aviendo dispuesto
el fundador la donacion en falta de los descendientes varones,
por linea masculina de Don Ramon, diò vocacion à los que
llamasse en su vltimo testamento; con que aunque deban ad-
mitirse los llamados à la succesion por los llamamientos que se
expressan en èl, pertenece à los successores por titulo de dona-
cion; optimè Aguila ad Rox. *de Incomp. pert.* 1. *cap.* 2. *num.* 146.

en

en la qual, si no huviesse la relacion, y reserva, para que succediessen los llamados en el testamento, se huviera extinguido yà el Mayorazgo: in simili, elegantèr discutit, Fontan. *tom.* 1. *claus.* 4. *glos.* 5. *num.* 60. vbi post modicam disputationem concludit, ibi: *Ecce ergo, quod à primo ad vltimum concludatur, successionem dari substituto in bonis donatis, non ex testamento in vim dispositionis, licèt adiuvet in vim denominationis, & electionis; sed imò ex ipsa donatione, virtute pactorum, & reservationum in ea factorum, ex quibus plana, meo iudicio, redditur; & facilis nostri Senatus resolutio, quam defendimus.* Melius. *tom.* 2. *claus.* 7. *glos.* 3. *part.* 3. *ex num.* 58. ibi: *Idem dico, quod in vim donationis, non in vim testamenti succedit.* Aguil. *vbi proximè*, ibi: *Adhuc enim, ex donatione referente, quam ex testamento relato, successionem deferendam esse.*

168 Y no solo decidiò à favor de esta sentencia, la Audiencia de Cataluña; pero el Consejo de Aragon, en la causa del Marquesado de Quirra, que refiere à la letra Fontan. *d. tom.* 2. *num.* 62. *præsertim*, *vers. Attamen constat in instrumentis donationis prædictæ, in pactum fuisse deductum, vt donataria, absque liberi decedente, bona donata ad ipsum donatorem, si tunc esset superstes, reverterentur, si autem ad eius hæredem, &c. Vel ad illum, vel illos, quos siquidem donator voluisset, vel disposuisset, &c.* Et in sentencia revocatoria, *num.* 63. ibi: *Non hæreditario iure, sed potius in vim memoratæ donationis omnium bonorum, in dictis capitulis matrimonialibus factæ.* Plenè etiam Fontan. *decis.* 172. & 173. donde trae la resolucion de la Audiencia de Cataluña, his verbis, *num.* 14. ibi: *Substitutionem factam, de persona Iacobi iunioris, & omnia vincula in testamento senioris adiecta translata, & transmutata fuisse in contractum, & donationem inter vivos, & consequenter agendum esse ex donatione, tamquam ex referente, respectu successionis dicti Iacobi senioris, non ex testamento, tamquam relato.*

169 Apoyan esta resolucion la *ley Si ita scripsero* 38. *ff.* de *cond. & demonstr.* donde dize el Consulto: *Si ita scripsero, quantum codicillis Titio legavero, licèt codicillis legatum explicetur, tamen ex testamento valet sola quantitas, quæ in codicillis legata est.* vbi Brunem. *tom.* 2. ibi: *Quia in testamento videtur relictum.* Mejor dicha ley *Asse toto*, *ff.* de *hæred. instit.* ibi: *Tamen ex testamento data videtur*, *leg. Institutio talis*, *ff.* de *cond. instit.* ibi: *Nec videtur hæreditas codicillis data, quod interdum est verum, conditionalis esset hæc institutio, quæ à testamento data esset: & vtrobique comm. DD.*

Por

170 Por estos fundamentos resuelven los DD. comunmente, que la accion se dà por el referente, no por el relato, y que quien la produce, en nuestro caso, es la donacion, y no el testamento. Decio *cons.* 497. *num.* 3. & 4. Grato *cons.* 4. *num.* 10. *lib.* 1. Casan. *cons.* 56. *num.* 31. Fontan. *in locis relatis, vbi elegantissimè hæc ostendit.* Sebastian de Medicis *in tract. varijs, tract. de R. I. Reg.* 10. *num.* 1. ibi: *Quia agitur ex scriptura declarata, non ex declarante; & plures refert num.* 21. D. Ferdin. de Escaño *de Testam. cap.* 18. *ex num.* 9. & *seqq. Quia ex donatione debetur, quod per relationem testamento relinquitur.* Bart. *in d. leg. Si ita* 38. *ff. de cond. & demonstr.* vbi Add.

171 Et quamvis, D. Larr. *decis.* 40. *per totam, signanter num.* 53. contradixo à Fontan. *d. tom.* 1. *claus.* 4. *glos.* 5. *num.* 62. es el caso que propone distinto, à que, ni el de este pleyto, ni el de Fontanela, es aplicable, *loquitur enim, si donator decesserit non facta electione*; y en el nuestro, no solo no diò al donatario la potestad de donar, sino que el mismo, *vt patet sup. num.* 5. dispuso bolviessen los bienes donados, al que nombrasse en su vltimo testamento; alli por aver premuerto el donatario, sin aver dispuesto, ni nombrado, bolviò el derecho al donador, que como de bienes proprios hizo la institucion de que habla Larrea; aqui muriò el donador, dexando con pleno efecto la donacion, y la vocacion relativa al testamento; de que se infiere, que la autoridad de Fontanela, la induxo à diversa especie, y no viò la que repite en el segundo tomo, referida con sentencia de la Audiencia de Cataluña, y el Consejo, *quibus standum*; porque las decisiones del Consejo de Aragon, son leyes, por el privilegio, & *Atento* 2. de el Rey Don Juan el Primero, *in corpore privilegiorum, fol.* 204. que deben seguirse en las determinaciones. Bellug. *in Specul. Princip. Rubr.* 41. §. *Lege Regni, num.* 54. Leon *decis.* 10. *num.* 16. & 49. *tom.* 3. cum pluribus Ant. Villaplana *de Brachio Milit. cap.* 3. *num.* 299. & 300. pues huviera resuelto lo contrario Larrea, si considerasse la donacion hecha à D. Ramon, *causa matrimonij*, abdicando el dominio, que en los bienes que daba, tenia, passando à die contractus en Don Ramon, y sus descendientes, en Don Pedro, y los suyos, *princip. instit. de donat.* Add. ad Barbos. *lib.* 4. *cap.* 55. *axiom.* 1. Con que siendo agenos estos bienes, no pudieron incluirse en la herencia del fundador, *nec iure hæreditario possideri, cum iam tempore mortis iure donationis possiderentur*, *ad Leg. In quartam, ff. ad*

Leg. Falcid. Mart. *vot.* 215. *num.* 10. Fontan. *vbi supr. num.* 60. conf. Antun. *de Donat. lib.* 1. *prælud.* 2. *num.* 9.

172 Constando, pues, que la donacion referente, y el testamento relato, son vna misma disposicion, y que produce el referente la accion; como capàz de incluir, y repetir el relato, la succesion de este Mayorazgo ha de regularse *iure contractus inter vivos*; porque la causa final de hazerla fue el matrimonio, quod satis ostendit; Antun. *de Donat. lib.* 1. *prælud.* 3. *num.* 23. *& seqq.*

§. III.

Pruebase, que la disposicion, contenida en la donacion, y testamento, fue de rigurosa agnacion, en todos los varones agnados de Don Ramon, y Don Pedro, primeros llamados.

173 Regla es de las succesiones, la voluntad de el fundador. Auth. *de Restit. Fideicommissi*, §. *Nos igitur, col.* 3. ibi: *Non quia à lege, sed quia à testatore anteponitur*; *leg.* 40. *Tauri*; y en la de estos Estados, si ha de atenderse, la de el Vizconde Don Pedro. *Leg. In his, ff. de cond. & demonst.* ibi: *Quæ ex ipso testamento oriuntur, necessè est, secundum scripti rationem, expedire. Leg.* 6. *tit.* 9. *lib.* 1. *Recop.* ibi: *Mandamos, que en tal caso, ò otros semejantes, se guarde lo que fuere ordenado en la fundacion.* No puede aver duda, que fue de rigurosa agnacion en sus hijos, y sus descendientes varones por linea masculina, excluyendo, en quanto durasse, las hembras, y sus varones, aunque fuessen mas cercanos, que los agnados, à quien quiso preferir *vt potuit*. D. Mol. *de Primog. lib.* 3. *cap.* 4. *num.* 38. *& cap.* 15. *in princip.* Castill. *lib.* 5. *cap.* 129. *num.* 28. Pater Molin. *disp.* 637. *num.* 9. Amato *res.* 39. *num.* 136. Parlad. *lib.* 2. *quot. cap.* 5. *num.* 3. Pereg. *de Fideicomm. art.* 48. *num.* 47. Pegas *de Maior. cap.* 17. *num.* 91. Faria ad Covarr. *lib.* 3. *cap.* 5. *num.* 43. optimè Aguila ad Ròx. *de Incomp. part.* 1. *cap.* 6. *ex num.* 379.

174 Porque en la primera clausula de la donacion, aunque entra refiriendo, que la haze *à su hijo Don Ramon, y à los suyos perpetuamente*, se restringe en ella immediatamente, ibi: *Salvando, empero, al dicho Vizconde, las condiciones, y retenciones infraescritas.* Y en la clausula segunda buelve à dezir la haze, ibi: *En la mejor forma, que dezirse, y entenderse puede, à salvo de èl, y de los suyos, debaxo de tales pactos, y retenciones, vinculos, y condiciones.*

Y en el fin de la misma clausula, ibi: *Sean totalmente de el dicho Don Ramon, y de los suyos, segun la forma de la presente donacion.* Y esta relacion de las clausulas siguientes, limita la generalidad precedente, *ad leg. Non est novum, 26. de legib. Leg. 100. §. 1. de legat. 3.* de suerte, que solo queda capáz de comprehender las especies declaradas, antes en el relato. *Leg. 89. in princip. ff. de solut. Leg. Aurelius 28. §. Sticho, ff. de lib. legat.* Francisco Curtio *in leg. Si de certa, Cod. de transact. num. 7.* Cepero *in Cynosur. Legal. cap. 2. ex num. 42.* sin atenderse mas: *Quia quod specialitèr agitur plus valet, quam generalitèr actum, vt per leg. Et ita 3. §. 1. Nautæ Caup. Stabular. leg. 1. §. Dixerit 2. de Public.* tenet Glos. *in leg. 15. §. 26. verb. Neglecta de iniurijs, leg. 15. §. 26. ff. de iniurijs, leg. 4. §. 4. ff. si quis cautio. in iudit. & magis inspicitur, specialitèr dispositum, quam generalitèr, quia genus cedit speciei, cap. 34. de R. I. in 6. leg. 41. ff. de pœnis, leg. 32. §. 2. ff. de aur. & arg. legat.* latissimè Cepet. *in Cynos. Legal. cap. 3. num. 39. & seqq.*

175 Pues se reconoce expressamente, que el testador quiso, que las palabras generales, *Ramon, y los suyos*, tuviessen las calidades expressadas, en las condiciones, de dicha donacion, *generalia enim specialibus subijciuntur, ex leg. Si servus 27. §. 16. ad leg. Aquil.* Hering. *de fideius. cap. 17. num. 58.* Add. ad Barbos. *lib. 17. cap. 15. axiom. 8. vbi alios referunt.* Y determina la generalidad, la disposicion limitada à que el testador se refiere, *leg. fin. §. fin. ff. de tritic. vino, & oleo legat.* Corn. Decio, Socino, Bellono, Bardellon. Borgnino, & alijs. Cepero *dict. cap. 2. num. 47. & seqq.*

176 Empieza, y fenece, en la clausula tercera, *de qua sup. num. 4.* los llamamientos, calificando la disposicion en esta forma: *Que muriendo Don Ramon su hijo, con hijos legitimos, y de legitimo matrimonio*, ibi: *En este caso, quiere, que la dicha donacion, y heredamiento, &c. buelvan, al primer hijo varon; y muriendo este hijo varon, en qualquier tiempo, sin hijos de legitimo matrimonio, &c. buelvan al otro hijo varon, que naciere, de dicho matrimonio, de Don Ramon, &c. y assi de vn hijo varon, en otro, sobreviviendo, hasta el vltimo, que naciere, de el dicho matrimonio, los dichos bienes, buelvan.*

177 De suerte, que si el primer hijo varon muriesse, sin hijos, dispuso, succediesse el otro hijo, que es el segundo de Don Ramon. Ad tradita per Ganaverr. *cons. 1. num. 37.* Fusar. *cons. 4. num. 106. cons. 97. num. 4. cons. 109. num. 8.* Roxas *de Incomp. part. 8. cap. 7. num. 1.* y despues de vno, en otro, hasta

el

el vltimo, que fue lo mismo, que llamar al tercero, quarto, y los demàs hijos, que huviesse de dicho matrimonio, hasta el vltimo, segun el orden de nacer, Rox. *vbi supr. num.* 2. sin mezclar en estos llamamientos, ninguno capàz de comprehender descendientes de hembra; porque antes los excluye la palabra *Varon*, propriamente colocada en aquella clausula. Pereg. *de Fideicomm. art.* 25. *num.* 1. & *art.* 26. *num.* 16. Anton. Fab. *de Error. Pragm. Decad.* 3. Padilla, Avendaño, D. Molin. & eius Add. D. Castillo, Vela, & alijs relatis, Roxas *de Incomp. part.* 5. *cap.* 1. *num.* 20. & *seqq.* & ibi Aguila, & *dicetur infr. n.* 200.

178 Y aun sin expressarla, bastàra dezir, *al otro*, que denotaba similitud, y repeticion de varon, como antes lo dexaba expressado, en el primer llamado. Glos. *in leg. Si fugitivus, Cod. de seru. fugitiu.* & dicetur latius *infr. num.* 190. & *seqq.*

179 Porque llamando los varones, de vno en otro varon, desde el primero, hasta el vltimo, fabricò vna cadena de varones agnados, sin intermission de hembra, Curt. Iun. *cons.* 1. *num.* 21. Rim. *cons.* 313. *num.* 49. *lib.* 3. Mantic. *de Coniect. lib.* 8. *tit.* 18. *num.* 17. Aldrovand. *cons.* 3. *num.* 50. & *seqq.* Rox. *de Incomp. part.* 1. *cap.* 6. *num.* 301. & 306.

180 Estas clausulas, eran suficientes, y eficazes, por sì, para inducir prelacion de agnados, y exclusion de hembras, y sus varones: vt in specie tradit Mantic. *vbi sup.* Paris. *cons.* 55. *num.* 6. & 8. *vol.* 2. Soc. Iun. *cons.* 138. *num.* 7. *vol.* 2. Rim. Iun. *cons.* 323. *num.* 49. *lib.* 3. Vela *disert.* 49. *num.* 2. & 55. principalmente porque las palabras, *y assi, de vn hijo varon, en otro* (que es lo mismo, que de varon en varon) precisan à entender, que el varon, que ha de succeder, sea agnato, y descendiente immediato de otro varõ, segun la diccion, *De*, que requiere causa immediata, D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 96. *num.* 23. Menoch. *cons.* 124. *num.* 29. y en la vocacion de varon en varon lo observan, Mantic. *vbi sup.* Aldrov. *d. cons.* 3. *num.* 50. Surd. *cons.* 403. *num.* 10. & 73. Cephal. *cons.* 581. *num.* 2. Menoch. *cons.* 172. *num.* 3. Farin. *tom.* 1. *decis.* 433. *num.* 1. Mier. *de Maiorat.* 2. *part. quæst.* 6. *num.* 420. & 440. & *quæst.* 2. *num.* 5. confert Rox. d. *part.* 5. *cap.* 1. *num.* 22.

181 Mayor evidencia de esta disposicion expressa la misma clausula, quando dispone, *que si el primer hijo varon, muriere teniendo hijos varones, de linea masculina, en este caso, quiere, &c. buelvan* (los bienes) *al primer hijo varon, de aquel; y muriendo aquel, en la di-*

dicha forma, quiere, buelvan al otro, que sobreviviere; y assi de vno en otro, hasta el vltimo, que sobreviviere, de linea masculina.

182 Aquellas palabras, *en la dicha forma*, repiten el llamamiento precedente, con las mismas calidades, que en èl, se expressan. Peregrin. *de Fideicom. art.* 16. *numer.* 15. Censal. ad Peregr. *art.* 25. *vers. Tertio observo, fol.* 156. *& vers. Quartus est casus, fol.* 158. *Conf.* Salced. *de lege Polit. lib.* 2. *cap.* 6. *numer.* 43. *&* 47. Valenç. *cons.* 97. *numer.* 165. Cassan. *cons.* 4. *numer.* 155. *& seqq. vide infr. numer.* 186. *&* 227.

183 Y aunque habla de hijos varones, en el llamamiento, de el primer hijo varon (quando dispone, buelvan al otro *en la forma dicha*) và repetido en èl, la linea masculina, que dexò expressada; y esta repeticion causa, que aquel llamamiento; no pueda entenderse personal, en los hijos, de el primer grado, sino tambien en todos sus descendientes, por linea masculina: porque de otra suerte, serian las palabras, *de linea masculina*, repetidas en esta clausula, superfluas. Rota apud Paul. Rub. *decis.* 21. *numer.* 19. Papon. *cons.* 2. *numer.* 23. *&* 26. y debe permitirse, en este caso, el suplemento, ne imperfecta reddatur oratio. Rub. *vbi sup. numer.* 17. *&* 18. Peregr. *de Fideicom. art.* 11. *numer.* 26. Menoch. *cons.* 379. *numer.* 21. *& cons.* 462. *num.* 12.

184 Pues es constante, que aunque empieze la linea en los hijos, no puede entenderse *de fratre ad fratrem.* Giurb. *ad Cons. Mesan. cap.* 12. *gloss.* 3. *part.* 1. Aguil. ad Rox. *part.* 8. *cap.* 7. *numer.* 1. porque entre las personas de vn mismo grado, no se dà linea. Rot. *apud* Rub. *dict. decis.* 21. & apud Merlin. *d.* 228. Conf. Roxas *de incompatibilit. part.* 8. *cap.* 7. *numer.* 18. Mieres, & D. Castillo relatis, Torre *de succes. in Primogen. & maior. Italiæ quæst.* 5. §. 3. *numer.* 17. sino de patre ad filium, & cæteros descendentes. Rot. apud Rub. *decis.* 6. *numer.* 14. *&* 15. Roxas *vbi proximè, numer.* 24. Torre *vbi supra numer.* 20. de otra suerte se estrechàra la linea al punto primero de ella, Torre *dict.* §. 4. *numer.* 72. que son los hijos, y no fuera linea; la qual es colleccion de personas, *plures gradus continens, leg.* 2. *tit.* 16. *part.* 4. ibi: *Es ayuntamiento ordenado de personas, que se tienen, vnas, de otras, como cadena, descendiendo de vna raiz, y hazen entre sì, grados departidos.*

Leg. Stemata, *de grad. cap. Quod dilectio de consanguin. & affin.* Add. ad D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 6. *numer.* 33. D. Castill. *lib.* 3. *cap.* 6. *numer.* 33. Roxas *de incompatibilit. part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 20. vbi Aguil. *numer.* 10. Torre *de Primog. cap.* 5. §. 3. *numer.* 13. *& cap.* 40. *numer.* 72. *t.* 1.

185 Y assi es necessario, que empeçada en el hijo, passe al nieto, que es el segundo punto, al viznieto, &c. Tondut. *part.* 2. *quæst. Civ. cap.* 83. *numer.* 5. *Quoniam linea secum fert, ordinem descensivum*, Torre *de Primog. quæst.* 40. *numer.* 162. *&* 72. *tom.* 1. para que comprehenda toda la succession de hijos, y descendientes. Add. ad D. Molin. *vbi proximè*, D. Castill. *dict. cap.* 93. *numer.* 41. assi varones, como hembras, Torre *dict. tract. cap.* 38. *numer.* 376. *t.* 1. *& cap.* 41. §. 2. *numer.* 40. bien que la calidad masculina, Bald. *cons.* 334. restringe la linea, en nuestro caso, à los agnados solamente, *ex tradit. sup. numer.* 177. *& dicetur infr. numer.* 237. Torre *de Maior. cap.* 25. §. 12. *numer.* 139.

186 En la misma clausula, *si muriessen los dichos hijos de Ramon, baxo la misma forma* (que son dicciones repetitivas de la calidad precedente. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 64. Garcia *de Nobil. in Divis. Oper. numer.* 42. Fusar. *de subst. quæst.* 403. *numer.* 21.) dispone, buelvan los bienes de la donacion, al primer hijo, del segundo hijo, nieto de Ramon: en que declarò; que este segundo hijo, avia de ser de Ramon; pues al primero le llama nieto, y no llamar otra vez al hijo segundo (que estava llamado, en el caso contrario, de morir sin hijos) fue discurrir, que despues de tantos llamamientos de hijos varones, y descendientes varones, por linea masculina, yà no estaria vivo: ad tradita per Bald. *in leg. Gallus*, §. *Instituens*, *ff. de liberis, & posthu.* Peregr. *art.* 22. *numer.* 5. Fusar. *quæst.* 320. *numer.* 15. Menoch. *cons.* 530. *numer.* 34. Rot. *dict. decis.* 6. *numer.* 15.

187 Prosiguiendo la disposicion, en la misma clausula dize: *Y aquel hijo varon, nieto de dicho Don Ramon*, que tambien quiso fuesse varon el hijo, y todos los nombrados en la fundacion, ex Mant. *de Coniect. lib.* 11. *tit.* 24. *numer.* 21. Peregr. *de Fideicomm. art.* 25. *numer.* 48. Ciriac. *contr.* 638. *numer.* 47. muriendo este nieto varon llamado, hijo, de el hijo varon segundo de Don Ramon, *en la dicha forma*, *id est*, sin hijos varones de linea masculina, dispone, que buelva,

al

al otro hijo varon, de el dicho nieto de Don Ramon; y que aquel hijo varon, nieto de el dicho Don Ramon, muriendo *en la dicha forma*, quiere el dicho Vizconde, que las cosas dichas arriba, buelvan, al otro hijo varon, nieto del dicho D. Ramon; è inmediatamẽte calificando los llamados, y desvaneciẽdo qualquier duda, que en su calidad masculina, pudiera ocurrir, dize ibi: *Y assi, de los otros hijos, de los hijos varones, descendientes de aquellos, por linea masculina*: Cuyas palabras, como vltimas, se refieren à toda la disposicion, y la califican, *leg. 1. Cod. de liber. præterit. cum alijs infer.* referend. *numer. 254.*

188 Y consiguientemente, aviendo propuesto hazer la donacion, *à Don Ramon, y los suyos*, decretò à lo vltimo, que aquellos, avian de ser agnados verdaderos; y para que no pudiesse controvertirse, tan expressa, y determinada voluntad, incluyò à todos los descendientes varones suyos, en todos los casos, que muriessen con hijos varones, ò sin ellos: *quod patet*, porque la diccion, *y assi*, es illativa, y como consequencia, y razon deducida de lo antecedente. Decian. *cons. 33. numer. 95. lib. 1.* y significa lo mismo, que *sicut*. Gratian. *cons. 106. numer. 52. & cons. 21. numer. 80. lib. 2.* Gutierrez *pract. quæst. lib. 3. quæst. 19. numer. 23. & habet tacitam rationem, ad expressa superius vt ex* Dunoceto tenet Torre *de suces. Maior. part. 1. cap. 25. numer. 259.*

189 Maximè precediendo la copula, *&*, como en nuestro caso; *nam tunc sine dubio, stat illativè, ad pręcedentia: vt in cap. Frequens, in princip. vers. Et sic, de restitut. Spoliat.* Gloss. *in cap. Ex ore, de Privileg. verb. Præter*; y es declarativa de los modos expressados. Cened. *Can. quæst. lib. 1. quæst. 21. numer. 17.* Rot. *4. part. divers. decis. 128. numer. 4. & 20. & Recentior. d. 432. numer 6. & importat modum, & formam pręcissam succedendi: ex Gargiar.* Urceolo *cons. 6. numer. 11.* Torre *de Primogenit. part. 2. quæst. 23. numer. 15.*

190 Atendidas especialmente las palabras, que immediatamente se siguen, ibi: *De los otros*, que precisamente han de entenderse, de los otros varones, de linea masculina (*vt elegantèr, ex leg. Non solum. §. Quæritur*, vbi DD. *de Proc. cap. Sedes de rescript.* & alijs, Alciat. *respons. 21. lib. 4.*) de que antes avia hablado. Alexandro, Menochio, Mantica, Peregrin, & Fusar. relatis, Conciolo, Al. 41. *numer. 17.* porque la diccion,

alius,

alius, denota ſemejanza, *vt diximus ſupr. numer.* 178. Oſſaſc. *deciſ.* 52. *numer.* 13. Menochio *conſ.* 97. *numer.* 4. *& conſ.* 41. *numer.* 6. *& conſ.* 109. *numer.* 8. *& conſ.* 328. *numer.* 11. Fuſar. *de ſubſtit. quæſt.* 327. *numer.* 20. *& quæſt.* 366. *numer.* 22. Ganaverr. *conſ.* 1. *nnmer.* 17. y repite la miſma calidad, *ad leg. plures,* 6. *ff. de fund. inſtr. vel inſtrum. leg. Leg. Quidam relegatus,* 5. vbi Bart. *ff. de reb. dub.* Abbas, Afflictis, Surd. & alij relati. Horatius Barbatus. *cum de diviſione fructuum, part.* 1. *cap.* 12. *numer.* 56. Narbona, Fuſario, Mantica, Barboſa, & alijs adductis Conciolo *alleg.* 41. *numer.* 18. Anton. Burg. *in cap. Et ſi Clerici de Iudic. numer.* 78. Torre *de Primog. part.* 2. *quæſt.* 23. *numer.* 43. ò la repreſenta Barbat. *vbi proximè*, Fuſar. *conſ.* 41. *numer.* 106. Doring. in Biblioth. Juriſc. *verb. Alius, numer.* 6. Valaſc. *de iur. emphyt. quæſt.* 50. *numer.* 38. Cepero *in Cynoſ. leg. cap.* 26. *ex numer.* 3. *ad* 17. *vbi explicat ad rem, Leg. Huic ſcripturæ,* 15. §. *Si ſervus* 1. *ff. ad leg. Aquil. dict. leg. Si fugitivi,* 3. *Cod. de ſerv. fugitiv.*

191 Y eſta ſemejança, calidad, y repreſentacion, cauſa identidad ſubſtancial, *leg.* 1. §. *Nam ſemper, vbi Gloſſ. verb. Inſtum, ff. de reb. dub.* Tiraq. *ad leg. connub. gloſſ.* 5. *numer.* 48. Fuſar. *quæſt.* 527. *numer.* 20. *& quæſt.* 366. *numer.* 22. *& conſ.* 41. *num.* 106. è igualdad total, *ad cap. Sedes, de reſcript.* Gomez *in cap. Mulieres, de Iudic. in* 6. *numer.* 9. de todos los varones que dexava nombrados en la clauſula precedente, Ganaverro *d. conſ.* 1. *numer.* 37.

192 Luego lo que diſpone, en eſta clauſula, *y aſsi de los otros, hijos, de los hijos varones, deſcendientes de aquellos, por linea maſculina*, es conſequencia, de lo que antecedentemente dexava diſpueſto, en tantos hijos, y nietos llamados, por linea maſculina, en quantos caſos diſcurriò; y no contentandoſe con el llamamiento, de eſtos dos grados de varones, le eſtendiò literalmente à toda la agnacion, que en qualquier tiempo exiſtieſſe, en ſus hijos, nietos, y deſcendientes varones, por linea maſculina, para que ſe ſuccedieſſe de varon en varon, que fue lo miſmo, que tomar el motivo de agnacion, por via de regla en la diſpoſicion, que formava, ex traditis à D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 62. Fuſar. *quæſt.* 403. *numer.* 37. elegantiſsimè Hyeronimus Rocca *diſput. iur. ſelect. cap.* 19. *numet.* 26. *plures referens.*

193 Y como el Fundador dexava llamados ſiempre va-

varones, por linea masculina, vniversalmente los comprehendiò à todos, en la vltima clausula, *ex quo*, ninguno quedò omitido, en tanto que durasse en èl, la calidad de agnado, *patet. qui*, todos quedaron expressamente llamados, y repetida en ellos la calidad agnaticia; pues hallandose puesta per modum regulæ, independentemente, se entiende aquella en las substituciones precedente. D. Molin, D. Castillo, Gregorio Lopez, & Fusar. relatis, Hyeronimus Rocca *Select. dict. cap.* 19. *numer.* 30. Lara, *in comp. vitæ hom. quæst.* 30. *numer.* 78. Rosa, *cons.* 69. *numer.* 181. cum alijs, Torre *quæst.* 25. *numer.* 257. *hom.* 1.

194 Porque la palabra, *y assi*, en las substituciones, en que se pone, repite las calidades puestas, en los grados precedentes, *vt generalitèr est dictum supr. numer.* 190. & probat Menoch. *cons.* 328. *numer.* 30. *lib.* 4. *& cons.* 1040. *nume.* 16. Barbos. *Dict.* 365. *numer.* 1. Torre *de maior. d. part.* 2. *quæst.* 23. *numer.* 15. Paris. *cons.* 90. *numer.* 26. *lib.* 2. Decian. *cons.* 33. *numer.* 34. *volum.* 1. y en terminos de masculinidad, que en fuerza de la diccion, *y assi*, repetitiva, deba entenderse expressada en las substituciones siguientes, ostendit Peregrin. *cons.* 41. *numer.* 16. *lib.* 2. Fusar. *dict. quæst.* 403. *numer.* 3. Menoch. *cons.* 1082. *numer.* 22. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 65.

195 Esta comprehension vniversal, de todos los varones, se deduce precisamente, de la misma palabra, *y assi*, que es ampliativa, y extensiva. Paris. *dict. cons.* 90. *numer.* 27. *& cons.* 92. *numer.* 33. Dec. *cons.* 33. *numer.* 94. *lib.* 1. donde dize, que no podrà ampliar, ò estender, esta diccion, la disposicion, nisi fideicommissum extenderetur ad omnes descendentes masculos, in infinitum. Socin. Jun. *cons.* 181. *numer.* 31. *lib.* 2. Menoch. *cons.* 332. *numer.* 1.

196 Pues no solo la puso, para que en la oracion siguiente, se repitiesse la calidad, sino para estender la disposicion, à todos los varones, por linea masculina, y declarar, q̃ no se avia contentado con hijos, y nietos; lo qual se acredita, tanto por la naturaleza ampliativa, de esta diccion, como por lo que en la misma clausula expressa, ibi: *Hijos varones, descendientes de aquellos, por linea masculina*; & iterum, ibi: *Y de los otros, descendientes de el dicho Don Ramon, por linea masculina*, cuyas vniversales palabras, concluyen la enixa volun-

tad,

tad, y llamamiento de varones, por linea masculina, para dexar comprehendida en ella, y en èl, toda la posteridad de sus varones agnados. Auth. *de hered. abintestat. venient, leg. fin. de suis, & leg. hæred.* Peregrin. *art.* 19. *numer.* 17. & 33. & *art.* 22. *numer.* 43. & *cons.* 35. *numer.* 5. *lib.* 3. & *cons.* 44. *num.* 3. & 6. *lib.* 4. Menoch. *cons.* 1012. *numer.* 1. Andreol. *contr.* 85. Rot. elegantèr, *apud* Rub. *decis.* 6. *numer.* 13. & 14. y aun quando faltàra la palabra *descendientes*, Galvano. *Cons.* 40. *numero* 7. J. Hieron. de Philippo, *dissertat. Fiscal.* 37. *numer.* 38. & 39. solo la *linea masculina* los comprehendiera à todos, in infinitum. Add. ad Molin. *ubi supr. conferunt tradita supr. numer.* 183. & 184.

197 Y para induzir la agnacion, no pudo el Fundador hallar palabras mas proprias, *que varones descendientes, por linea masculina*, D. Molin. *dict. lib.* 3. *quæst.* 5. *numer.* 69. vbi elegantèr. J. Domin. Pansuto: *controvers.* 43. *numer.* 54. 55. & *sequentibus, lib.* 2. D. Valenç. Gregorio Lop. Vel. Castill. D. Palat. Rubeos, & alijs pluribus, Pegas *de maioratib. d. cap.* 15. *numer.* 66. *cum agnati sint, qui per virilis sexus cognationem iunguntur,* §. 1. *instit. de leg. agn. tut.* §. 1. *de leg. agn. succes.* Horatius Barbat. *de fideicom. & maiorat. personal, part.* 1. *cap.* 3. *num.* 29. & *part.* 3. *cap.* 1. *numer.* 10. D. Molina *lib.* 3. *cap.* 5. *numero* 3.

198 Porque aun son mas claras, que si expressamente dixera, *hago mayorazgo de agnacion: si quidem*, en este caso, pudiera dudarse, si estava comprehendida, la hija de el varon, que propriamente es agnada, y conserva la agnacion. *Leg. duodecim tab.* §. *Huiusmodi, Cod. de leg. hæred.* Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 37. Pansut. *controvers.* 43. *numer.* 27. *lib.* 2. Rocca. *Select. cap.* 26. *numer.* 16. Aguil. ad Rox. 1. *part. cap.* 6. *numer.* 337. & 253. & *in Monacho agnato*, Pansuto *contr.* 43. *lib.* 2. & *contr.* 40. *numer.* 8. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 1. *numer.* 73. Rocca *cap.* 4. *numer.* 8. & *cap.* 19. *numer.* 11. pero en el nuestro existiendo *varones descendientes, por linea masculina*, de el Fundador, no podia jamàs comprehenderse. Peregrin. *art.* 25. *numer.* 47. & *art.* 26. *numer.* 30. por ser impossible en ella, el concurso de la calidad de varon, de la qual nunca puede vestirse, *ex leg.* 1. *ff. ad leg. Iull. de adult. leg.* 1. *vers. Virorum, ff. de legib.* Jacob. Orloshausem. *in certamine masculo fœm. cap.* 5. *numer.* 11. *fol.* 154. Joan. Dominic. Pansuto *controv.* 14. *numer.*

mer. 10. *& controverſ.* 16. *numer.* 39. D. Larrea *deciſ.* 34. *tom.* 1.

199 Buelve el Fundador, en lo condicional de ſu diſpoſicion, à introduzir la razon de agnacion: ibi: *Y ſi todos los hijos, y nietos, de el dicho Don Ramon, y de los otros deſcendientes, de el dicho Ramon, por linea maſculina, en la dicha forma, murieren, ò no los huviere en el mundo, deſcendientes, por linea recta maſculina*, cuya expreſsion comprehende hijos, nietos, y todos los deſcendientes varones de varones, in infinitum, *vt diximus, numer.* 196. tanto por la palabra *deſcendientes*, como por la palabra *linea*, en que eſtàn comprehendidos todos los varones de varones; pero no las hembras, ni ſus deſcendientes, Duràn. *deciſ.* 300. Cæſ. Caren. *reſolut.* 10. *numer.* 17. Prato, Vrſino, Fuſario, Marinis, Vela, Tiraq. Peregrin. D. Molin. & alijs Hyeron. Rocca *ſelect. cap.* 27. 28. *& ſeqq.* pleniſsimè Vrceol. *conſult.* 60. *numer.* 3. *& ſeqq.* ibi: *Indiſtinctè vocatis deſcendentibus, per lineam maſculinam, excluſa cenſeatur fœmina, quamvis à maſculo deſcendens, perinde, ac ſi ſimpliciter fuiſſet vocata linea maſculina, vel deſcendentes maſculi, aut ſexus purus maſculinus*, ex Menoch. Fulgin. Gratian. Altogr. Ventur. Rubeo, *& reſpondet contrarijs.* Panſut. *d. controv.* 16. *ex numer.* 29. *ad* 42. Barcio *deciſ.* 6. *numer.* 31. *& pene infinitis* relatis Alexand. Galvan. *conſ.* 34. *numer.* 69. *& ſeqq.* y la *gloſſ.* en la *ley gallus*, §. *Nunc de leg. in verb. Nàm, & ſi, ff. de lib. & poſth.* que admite la hija del varon agnado aviendo otros, eſtà reprobada comumente, y recibida la ſentencia de Paulo de Caſtr. *in leg. ſi maritus, Cod. de Procurat. numer.* 5. *& conſ.* 190. *numer.* 2. vt probat Caren. *vbi ſup.* Peregrin. *dict. art.* 26. *numer.* 30. & ibi Cenſal. *verſ. Quarto declaratur.* Fuſar. *queſt* 346. *numer.* 30. & Cyriac. *contr.* 281. *numer.* 24. *& contr.* 365. *numer.* 23. Fachin. *controv. lib.* 11. *cap.* 25. *verſic. Cęterum*, Rota *Poſt.* Melium *in* Add. ad D. Caſtill. *de Alimentis, d.* 84. *numer.* 7. *& d.* 101. *ex numer.* 1. Rovit. *conſ.* 16. Vrceol 1. *dict. conſ.* 60. *numer.* 5. *&* 6. *conferiunt inferius* trad. *numer.* 237. *& ſeqq.*

200 Finalmente, aunque la ſimple vocacion de varones, ſin hazer mencion de hembras, baſtàra para excluirlas *exiſtentibus agnatis.* Peregrin. *vbi ſupr. numer.* 25. *& art.* 19. *numer.* 16. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 30. 31. & 37. & ibi Add. *verſ. Primà concluſio eſt. Quos* Noguer. Fuſar. Altimar. *&* alios, refert Panſutus, *d. contr.* 16. *numer.* 28. Prato *lib.* 1. *for.*

cap.

cap. 4. numer. 12. *vide supr. numer.* 177. *& infra numer.* 240. la clausula quarta, es evidente exclusion; pues previene, que las hijas de Don Ramon, no ayan de los bienes donados, sino solamente 10ꝗ. florines, con que durante la agnacion, nunca pudieron suceder las hijas, Vela *dissert.* 49. *numer.* 56. Rota *post.* D. Olea. D. 14. *numer.* 5.

201 Porque mandando el Fundador dotar à las hijas, è imponiendo gravamen, de restituir à varones, que vno, y otro està prevenido en la donacion, y el testamento, se induce evidente razon de aver contemplado agnacion, Fusar. *de substitution. quæst.* 346. *numer.* 11. *&* 39. *& cons.* 24 *numer.* 21. *cons.* 55. *numer.* 7. *&* 8. *cons.* 109. *numer.* 12. *& seqq.* Giurb. *decis.* 31. *numer.* 5. *&* 7. Menoch. *de Præsumpt. lib.* 4. *præs.* 85. *numer.* 8 Mart. *de Succes. leg. part.* 1. *quæst.* 1. *art.* 1. *numer.* 19. *& seqq.* Surd. *cons.* 21. *numer.* 7. *& cons.* 344. *numer.* 10. Ramon *cons.* 15. *numer.* 16. cum alijs D. Castill. *contr. lib.* 2. *cap.* 4. *numer.* 92. Cyriac. *contr.* 638. *numer.* 35. Noguer. *alleg.* 23. *numer.* 556. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 25. *&* 29. Vrcol. *consult.* 60. *numer.* 18.

202 Pues de la memoria que hizo, de las hijas, para dotarlas, consta, no fue olvido, sino deliberacion, omitirlas, llamando siempre, varones, cuya consideracion las excluyera, para conservar la agnacion. Caren. *resol.* 128. *numer.* 26. Mut. *decis.* 58. *numer.* 4. Menoch. *cons.* 527. *numer.* 68. *& de præsumpt. lib.* 4. *præs.* 85. *numer.* 8. Casanat. *cons.* 15. *numer.* 38. Mart. *vbi sup.* Fusar. *quæst.* 499. *numer.* 15. *&* 17. D. Castill. *vbi supr. numer.* 78. *&* 84.

203 Esto se califica mas con el gravamen mismo impuesto en la *claus.* 8. del testamento, el Fundador en que supone, la existencia de hijas de Ramon, y prefiere à Don Pedro; para lo qual no pudo aver otra causa, que la agnacion. D. Castill. *dict. lib.* 2. *cap.* 4. *ex numer.* 84. *ad* 93. *& magis in specie*, D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 77. *& lib.* 3. *cap.* 8. *numer.* 7.

204 Y menos llamando varones mas remotos, prefiriendo à las hembras proximas. Fusar. *de substit. quæst.* 469. *numer.* 4. vbi plures refert. D. Castill. *lib.* 2. *controv. cap.* 4. *numer.* 84. Menoch. *cons.* 95. *ex numer.* 30. *& præsumpt.* 85. *num.* 8. *lib.* 4. Hip. Rim. *cons.* 389. *numer.* 1. *& seqq. & cons.* 457. *numer.* 9. D. Molin. vbi proximè. Joan. Domin. Pansut. *controv.* 43. *num.* 43. *lib.* 2.

205 Ni obsta (si se dize) que aunque sea cierta esta exclusion, solo podrian comprehenderse en ella las hijas, y no los descendientes, porque para excluir todas las hembras, basta estàr excluidas las hijas, Fusar. *quæst.* 346. *numer.* 11. *&* 39. *& dict. quæst.* 499. *numer.* 4. *&* 6. (vbi ampliat, quando se las sustituye agnado, & *progressus est testator, ad alios gradus substitutionis, vocãdo eius filios, & descendentes, de quo vide*, Rocca *select. cap.* 2. *numer.* 36. *& cap.* 19. *numer.* 7.) Honded. *dict. cons.* 56. *numer.* 18. *lib.* 2. Mantic. *de coniect. lib.* 6. *tit.* 15. *numer.* 7. Castill. *lib.* 2. *cap.* 4. *numer.* 92. *&* 93. Cyriac. *vbi sup. numer.* 35. *& seqq.* Rimin. *cons.* 457. *numer.* 9. *volum.* 4. Gratian. *discept.* 265. *numer.* 11. Peregrin. *dict. art.* 26. *numer.* 30. *vbi* Cens. *vers. Sexto declaratur*, Caren. *res.* 128. *numer.* 4. *& sequentibus.*

206 Y aviendo substitucion de hijos varones, en nuestro caso, en exclusion de hijas, estàn comprehendidas en ella las nietas, y las demàs hembras descendientes. Decio *cons.* 2. *numer.* 2. *&* 5. Pegas cum plurib. *de maioratib. dict. cap.* 15. *numer.* 87. *& sequentib. &* melius *cap.* 17. *ex numer.* 82. Vrceol. *cons.* 60. *ex numer.* 15. *& seqq.* haziendo extension, de vn caso à otro, *ne melioris conditionis sint neptes, quàm filię; ad leg. Plabius*, §. *vltim. ff. de condit. & demonst. leg. si viva matre, Cod. de bon. mat.* Menochio cum pluribus, *cons.* 95. *numer.* 90. *cons.* 150. *numer.* 54. *cons.* 204. *numer.* 56. *& lib.* 4. *præsumpt.* 85. *numer.* 8. elegantèr. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 51. 52. *&* 63. Fusar. *quæst.* 346. *numer.* 11. *&* 39. *& quæst.* 402. *numer.* 8. *& quæst.* 403. *num.* 26. Duran. *dict. decis.* 300. *num.* 14. Mantic. *decis.* 351. *num.* 4. Censal. & Caren. *vbi sup.* cum alijs, Ciroc. *discept.* 4. *numer.* 20. Peregrin. *art.* 26. *ad numer.* 30. optimè Quesada *controv.* 20. *numer.* 38. *&* 39. *Melius*, Hieron. de Philippo *dis.* 37. *numer.* 113. *&* 114. vbi *rationem reddit, & seqq.*

207 Y con mayor razon procederà, en nuestra especie, en que es clara la agnacion, pues bastàra tacita, para admitir extension semejante. D. Molin. *passim vbi sup. numer.* 51. *&* 52. *vers. Hæc autem*, vbi Add. plures referunt. Vrceol. *consult.* 60. *numer.* 10. Episcop. Hyeron. Rocca *select. cap.* 16. *numer.* 120. *& cap.* 19. *numer.* 29.

208 Ni ay diferencia, entre las hijas dotadas, y las nietas, porque no se mandaron dotar estas; pues conforme à

derecho deben ser dotadas, ex Auth. *Res, quæ, Cod. comm. de legat.* y el *fuero* 11. *Rubric. de hæred. inst.* con que quando fuera justo este obice, quedava satisfecho, y firme la exclusion de todas las hembras, Caren. *dict. resol.* 128. *numer.* 7. & 8. Dur. *decis.* 126. *numer.* 18. Soccin. Jun. *cons.* 168. *numer.* 42. *lib.* 2. Mantic. *decis.* 351. *numer.* 4. *vers. Nec dici potest.* & alij relati *infr. ex numer.* 238.

209 Tan evidente es, aver el Fundador, contemplado la agnacion, que si la gravedad de la causa, no precisara à estas reflexiones, se huvieran omitido; porque menos expressa, y geminada voluntad, acreditara la inclusion de los varones solos, en la donacion, aun regulandola por el testamento (parte de la fundacion de este mayorazgo, *vt diximus sup. numer.* 158. *seqq.*) cuyas clausulas, son tambien, de agnacion rigurosa; y aunque este concepto, se halla aprobado, en la sentencia de el Consejo, serà preciso, reconocer lo que se expressa, en el testamento, con la mayor brevedad, para desvanecer qualquier duda, que pueda obscurecer esta verdad.

210 Aunque en la primera clausula de el testamento, queda por vsufructuaria, la muger de el Fundador, de que intenta arguirse, vanamente, que este legado, del vsufructo, es llamamiento de persona estraña de la familia; en cuya especie, no bastan congeturas, para induzir la agnacion, ad trad. per Castill. *tom.* 6. *cap.* 133. *numer.* 19. & 21. D. Cresp. *observ.* 22. *numer.* 53.

211 Esta clausula se halla revocada en la donació, y atendido el contexto de ella, acredita, estàr instituida, *titulo vsufructuariæ, & non maioratus*, ibi: *Señora vsufructuaria, todos los dias de su vida*; Rot. post D. Oleam *decis.* 9. *num.* 7. sin el dominio, q̃ tienẽ los Posseedores, en los mayorazgos. Noguer. *alleg.* 1. *numer.* 35. D. Salgad. 1. *part. labyr. cap.* 14. *numer.* 59. Antun. *de Donat. Reg. cap.* 7. *numer.* 23. *cap.* 11. *numer.* 74. & *cap.* 19. *numer.* 14. D. Castill. *controv. tom.* 1. *cap.* 5. *numer.* 3. D. Molin. *de Hisp. Primog. lib.* 1. *cap.* 19. el qual, *à die donationis*, ex trad. *sup. numer.* 171. adquiriò Don Ramon propietario: ad eleganter *observata per* Bald. *cons.* 26. *per tot. volum.* 5.

212 Y no es inconveniente, para el concepto de agnacion, que el Fundador, dexe el vsufructo de los bienes, à su muger, y quiera despues conservarlos, en los agnados de su

fa-

familia; *vt in specie resolvunt*. Soc.Jun. *cons*. 116. *numer*. 10. *vol*. 3. *quem sequitur*, Rota *apud* Merl. *decis*. 12. *numer*. 42. *vers. Neque*.

213 Muerta su muger, instituye en la clausula 2. à Don Ramon, su hijo, *Vt supra numer*. 6. *est dictum*, con obligacion, y gravamen, de tomar el Titulo de Vizconde, Armas, y Apellido, *èl, y todos sus hijos, y descendientes naturales suyos, varones, de tal manera, que si el dicho hijo nuestro, muriesse, estando, y quedando de aquel, hijos suyos, legitimos, y naturales suyos, varones, que en tal caso, el primer hijo, engendrado de aquel varon, huviesse, y recibiesse, dicha nuestra herencia, con las condiciones, arriba dichas*.

214 Consta de esta clausula, que dexò este mayorazgo à todos los descendientes suyos varones; pues aviendo nombrado *descendientes*, los calificò, ibi: *Hijos legitimos*, & *statim*, en la condicional, añadiò *varones*; con que tanto por la discretiva locucion (cuyo argumento, es eficacissimo, Torre *de Primogen. part*. 1. *cap*. 37. *numer*. 298. para colegir la diversidad de voluntad en cada Individuo, Rota, & Surd. relatis, Rota *post*. D. Oleam, *decis*. 19. *numer*. 6.) de que vsò en toda la disposicion, distinguiendolos de las hembras, como se vè, en varias partes, de la clausula 8. y 9. del testamento, que siempre, que se hallaren nombrados hijos, se ha de entender, varones, D. Molin. *D. cap*. 5. *numer*. 55. vbi Add. *plures referunt*, Fontanel. *decis*. 584. *numer*. 26. & 29. Peregrin. *art*. 25. *numer*. 45. Fusar. *quæst*. 385. *numer*. 32. Ramon, *cons*. 15. *numer*. 35. Torre *de success. in Primog. & maiorat. cap*. 25. *numer*. 280. *tom*. 1. ibi: *Hoc autem est, apud omnes in confesso, quod masculorum descendentium appellatione, non veniant masculi, ex fæminis, quando discretive, de isdem masculis, ex fæminis, fuit facta mentio: ad tradita per* Pelaez, *d. part*. 2. *quæst*. 6. *numer*. 273. Altogr. Jun. *controv*. 68. *numer*. 9. Molin. *d. lib*. 3. *cap*. 5. *numer*. 55. Rosa *consult*. 69. *numer*. 153. & *seqq*. & *numer*. 155. y no ay mejor declaracion de la voluntad, que esta locucion discretiva, Torre *d. cap*. 37. *numer*. 85. que induce la agnacion, Alexand. Galvan. *cons*. 32. *numer*. 208. & *seqq*. Plene, Joan. Hyeronim. de Philippo *dissert*. 37. *num*. 114.

215 Y aunque en la clausula 3. del testamento, ibi: *Y si este hijo, muriesse, al otro, y de alli adelante, de uno en otro,*

hasta el vltimo, no expressa varones, la diccion demonstrativa *este* da à entender, que fue lo mismo, que si dixesse, *el vltimo, que proximamente avia nombrado varon, ex leg. Nemo, ff. de hæred. instit.* Paris. *cons.* 20. *numer.* 49. *& cons.* 35. *numer.* 20. *vol.* 2. Pet. Rebuf. *in leg. vn. Cod. de sentent. quę pro eo. Glos.* 1. *numer.* 173. Surd. *decis.* 125. *numer.* 1. *& cons.* 308. *numer.* 16. Ossasc. *decis.* 52. *numer.* 13. *& decis.* 112. *numer.* 4.

216 Porque dize, *al otro*, y en adelante, *de vno en otro, hasta el vltimo*, que como diximos, *sup. numer.* 190. denota similitud, y repeticion de la calidad de varon, que basta, para induzir prelacion de varon, *ex* Casanat. *cons.* 47. *numer.* 66. *& cons.* 50. *&* 53. Pacion. *allegat.* 164. porque yà se dixo, *numer.* 180. que la naturaleza de la diccion, *de*, que requiere, causa proxima, è inmediata, D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 96. *numer.* 23. Menoch. *cons.* 124. *numer.* 99. tuvo operacion, de induzir agnacion absoluta, porque excluye, y separa las hembras, y sus descendientes aquella diccion *otros. Leg. si fundus, §. Libertus D. de legat.* 1. Cened. & Barbos. relatis Suelves *cons.* 49. *numer.* 11. *tom.* 3. como en el caso de el llamamiento de *masculo in masculum*, que propiamente es el de esta clausula, tenent. Mant. *d. libr.* 8. *tit.* 18. *numer.* 172. Surd. *cons.* 403. *numer.* 10. *&* 72. Mier. *de maiorat.* 2. *part. quęst.* 6. *numer.* 420. *& quæst.* 2. *numer.* 5. *& faciunt notata sup. d. numer.* 180. *& in fideicommisso, de hærede in hæredem,* Rovit. *cons.* 16. *per tot. lib.* 1. Joan. Domin. Pansut. *controv.* 16. *numer.* 33.

217 Ni à esta determinada voluntad, obsta, que en la clausula 3. quando prohibe la enagenacion, diga simplicitèr, ibi: *Que el dicho hijo Primogenito nuestro, y sus descendientes, no puedan, vender, &c.* porque estos, eran los mismos varones, que yà dexava puestos en la clausula 2. *ex traditis à* D. Molin. *quæst.* 5. *numer.* 60. por ser la vòz, *dicho*, repetitiva de la qualidad masculina, y assi debe entenderse, de varones. *Leg. A filio, §. Testator, ff. de aliment. & Cibar. legat. Leg.* 1. *§. Sed cum. ff. fam. ercisc. leg.* 1. *§. Ex hoc. & §. Cum qui. D. de Postul. vbi* Bartol. *& in leg. scriptura, §. final. D. de legatis* 1. Surd. *cons.* 123. *numer.* 13. *& decis.* 66. *numer.* 17. *decis.* 85. *numer.* 3. *& decis.* 120. *numer.* 17. *& D.* 319. *numer.* 9. Theodoro *alleg.* 1. *num.* 37. Rolando à Vall. Rota, & alijs. Ped. Paccion. *allegat.* 24. *numer.* 10. Rota coram Zarate *D.* 152.

19.

ſ19. cum alijs, Saminiati *contro-verſ.* 51. *numer.* 25. Horatio Barbat. *de fideicomm. & maiorat. perſonal.* 1. *part. cap.* 8. *numer.* 11. & 13. D. Molin. *d. cap.* 5. *numer.* 64. Fuſar. *quæſt.* 325. *numer.* 14. Barboſ. *appellat.* 70. *numer.* 15. D. Caſtill. *contro-verſ. cap.* 15. *numer.* 42. & 43. *lib.* 3. cum alijs plurib. Salced. *de Leg. Polit. lib.* 2. *cap.* 6. *numer.* 43. Decian. Tiraq. & alijs relatis, Narb. *ad lib.* 4. *tit.* 21. *l.* 15. *gloſſ.* 1. *num.* 8. *Recopil.* Capicio Latro. *deciſ.* 103. *nume.* 8. *lib.* 1. Panſuto *contro-verſ.* 46. *numer.* 23. & 24. è impide la extenſion, à perſonas de otra calidad. Salced. *vbi ſup.* cum pluribus, *numer.* 42.

218 Y aunque Molin. *vbi prox. verſ. Sed quamvis*, ſe aparta de eſta opinion, puede ſu ſentencia proceder, quando tacita, ò expreſſamente, no ſe deduce de la diſpoſicion, que el teſtador, no quiſo, ſe hizieſſe eſta repeticion. Add. ad Molin. *vbi proximè*, ibi: *Et tantum, ab hac opinione recedere, caſu quo, tacitè, ſive expreſſe, contrarium colligi poſsit; vt hic numer.* 8. pero en nueſtra eſpecie, tacita, y expreſſamente, queda remota la duda; porque los deſcendientes, que llamò varones en la ſegunda clauſula, ſon los miſmos, que pone en la tercera, y en vn miſmo caſo de llamamientos. D. Molin. *vbi ſup. numer.* 60.

219 En la clauſula ſiguiente, tambien habla de los deſcendientes miſmos, pues quando diſpone, como han de gozar el Eſtado, los nombra, con palabras relativas, à los antecedentes varones, de que avia hablado, *vt in clauſula quarta*, ibi: *Y ſus hijos, y deſcendientes, ſegun que arriba, ayan, y tengan, &c.* Y ſegun naturaleza de eſtas palabras, eſtà repetida en eſtos hijos, y deſcendientes, la calidad de varones, pueſta en la clauſula ſegunda. Add. ad Molin. *vbi ſupr. numer.* 64. & *ſeqq.* D. Caſtill. *tom.* 5. *cap.* 127. *numer.* 28. Fuſar. *d. queſt.* 403. *numer.* 39. Beltr. ad Ludov. *deciſ.* 514. *numer.* 17. *vbi ita in* Rot. *iudicatum refert.* Peregrin. *de fideicom. articul.* 16. *numer.* 23. Surd. *conſ.* 545. *numer.* 14. Cenſ. ad Peregrin. *d. art.* 25. *verſ. Tertius caſus, fol.* 153. Rota poſt Cencium *de cenſibus, deciſ.* 276. *numer.* 4. Conciolo. *alleg.* 46. *num.* 26. Rot. poſt D. Oleam *D.* 31. *numer.* 18. Bolero. *de decoct. debit. Fiſc. tit.* 5. *quæſt.* 18. *numer.* 3.

220 Y en caſo, de aver congeturas, que induzcan la agnacion, como en el nueſtro, es comunmente recibida la

repeticion. Molin. *vbi sup. numer.* 58. *vbi* Add. *aiunt, tenendam esse, hanc sententiam, in iudicando, & consulendo*. Beltr. & Cenf. *vbi supr.* D. Larrea *decis.* 53. *numer.* 13. Lo qual queda evidente, atendida la clausula sexta, ibi: *O sus descendientes varones, segun que arriba*, con que estàmos, en caso claro, y assi debe induzirse la repeticion, *ex mente.* D. Molin. *& resolutione eius*, Add. *in verbis Relatis.* Rot. *apud* Ludovis. *decis.* 514. *numer.* 17. & vbi non est ambiguitas, cessat voluntatis quæstio, *vt in Leg. Ille, §. Cum in verbis, ff. de legat.* 3. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 65. D. Petrus Quesada *in Princip. & dissert.* 20. *numer.* 83. Joan. Hyeron. de Philippo, *dissert.* 37. *numer.* 145. *& seqq.*

221 Es clara la razon deduzida, de el modo discretivo de hablar; porque siempre, que dixo *hijos*, entendiò *varones*, como èl se explica, en diferentes clausulas; y en la quarta, hablando de todos, los que dexava llamados, dize: *hijos, y descendientes, segun arriba*, con que ò la repeticion, es precisa. *Iuxta superius adducta, numer.* 213. *&* 218. ò la clausula, es ociosa, *Adversus tradit per* Galvan. *cons.* 14. *numer.* 44. *& seqq.* Torre *de maior. cap.* 25. *numer.* 84. *part.* 1. D. Valenç. *cons.* 187. *numer.* 46. Cancer. *var. cap.* 14. *numer.* 12. *part.* 1. Barbos. *claus.* 74. *numer.* 7. Quesad. *dissert.* 20. *numer.* 113.

222 Demàs, que la prohibicion de enagenacion perpetua, hecha en favor de Don Ramon, y sus descendientes varones, basta, para dexar este mayorazgo de agnacion, no solo *in casu alienationis, sed etiam mortis, ex docte traditis, à* D. Cresp. *d. obs.* 22. *numer.* 27. *ad* 34. Altog. *cons.* 92. Molino *de Ritu nuptiarum: lib.* 3. *quæst.* 24. *numer.* 118. D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 93. §. 2. *numer.* 20. *&* §. 6. *numer.* 6. Fusar. *de substitut. quæst.* 688. *&* 683. *numer.* 15. *& seqq.* D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 5. *numer.* 16. & tenent communitèr DD. *in Leg. Qui Romæ, §. Cohæredi, ff. de V. O.* cum alijs, Torre *de maiorat. part.* 3. *D.* 32. *numero* 9.

223 Esto procede sin duda, siendo Real, la prohibicion, quo casu, inductum intelligitur, simplex, & absolutum fideicommissum. Gloss. *in l. codicillis, §. Institutio, verb. Filijs suis. D. de legat.* 2. Joan. Hyeron. de Philippo, *dissert. Fisc.* 37. *numer.* 20. Mier. 2. *part. quæst.* 5. *numer.* 30. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 4. *numer.* 36. D. Castill. *d. lib.* 5. *cap.* 93. §. 4. *numer.* 5. Gratian. *discep.* 285. *numer.* 5. in cuius erectione, si contempla-

plata fuit agnatio, fœmina quantumcumque agnata, minime comprehenditur. Mieres. Molino, Gratiano, Fachineo, Robles, Tonduto, Giurba, Censal. Escobar, & alijs D. Petrus Quesada *dissert. 20. numer. 77.* Torre *d. cap. 25. ex numer. 264. & seqq.*

224 Para que ninguno pudiesse dudar, ser esta, la recta interpretacion, de la voluntad del testador, y precissa, conformandose con ella, la repeticion, se declarò con evidencia, en la clausula sexta, ibi: *Mandamos, que el dicho Ramon, hijo, y primogenito nuestro, y sus descendientes varones, segun que arriba, sean obligados, &c.* En cuyas palabras, queda calificado, que los descendientes nombrados, desde la clausula segunda, à esta, son los varones, que expecifica, ibi: *Varones, segun que arriba.*

225 Esto es, publicar varones, à los comprehendidos, en la fundacion, en fuerza de las vozes, *segun que arriba*, que visten à todos los llamados, la calidad de varones. Latissimè Torre *de primog. part. 2. quæst. 32. num. 20. & quæst. 42. num. 8. & part. 3. decis. 14. num. 54. & decis. 39. num. 11.* Saminiati *controv. 79. numer. 25. & 26. & seqq. Et controv. 44. numer. 60. Et controv. 51. numer. 18. Et controv. 82. numer. 38.* (vbi latè de vtroque verbo) elegantèr Joan. Hyeronim. de Philippo *dissert. 22. numer. 23. & seqq. & statim dicemus*; y no puede aver mejor declaracion, que la que se deduze, de las palabras del testador, para evitar la duda, que puede ocurrir, en el vso de las vozes. Mantic. *de coniect. lib. 3. tit. 1. numer. 7.* Add. ad Barbos. *lib. 9. cap. 105. ax. 9.* Cap. Latro *decis. 108. numero 58.* Surd. *cons. 426. numero 21.* Vide sup. *numero 166.*

226 Principalmente, estando en el mesmo testamento, (cuya parte se declara por otra. *Ex Leg. si servus plurium, §. fin. de legat. 1.* Latr. *vbi sup. numer. 49.* cum multis, Galvan. *cons. 34. numer. 192.* (vbi rationem reddit.) Cresp. *d. obs. 42. numer. 43.*) y en la misma clausula, *Paulo inferius*, ibi: *Antes el dicho Ramon, y descendientes de èl, como arriba, le sean obligados.* En que repite la mesma calidad de varones, precedentemente expecificada. Add. ad Molin. Vrceol. Altogr. Ros. Gratian. & alijs Torre, *part. 1. cap. 25. numer. 259.* refiriendo todas las calidades antecedentes, y repitiendolas con todas sus circunstancias: *Ad L. item quæritur, §. Idem Iulianus, ff. Locati.* Bar-

bos.

bof. *dict.* 441. *numer.* 1. Cæphal. *conf.* 269. *numer.* 40. & C. 96. *numer.* 19. Menoch. *conf.* 144. *numer.* 14. Bellon. *conf.* 1. *numer.* 40. Andreol. *controv.* 349. *numer.* 27. Molin. *d. cap.* 5. *numer.* 64. Caftill. *d. cap.* 117. *numer.* 18. *tom.* 5. Cenf. *d. art.* 25. *verf. Quartus cafus.* Torre *de Primog. cap.* 37. *numer.* 371. & 242. & 276. *part.* 1. Vrceol. *conf.* 86. *numer.* 8. & *eft dictum fup. numer.* 223.

227 Defpues, en la claufula feptima, para llamar à Don Pedro, pone en condicion, à Don Ramon, y à fus defcendientes varones (*ex quo fœminę excluduntur.* Bart. *in l. cum Avus, ff. de cond. & demonftr. numer.* 4. Mier. *de maiorat.* 2. *part. queft.* 6. *numer.* 538. Ant. Gom. *var. tom.* 1. *cap.* 5. *numer.* 38. Rof. *confult.* 69. *numer.* 86. Rox. cum pluribus, *part.* 5. *cap.* 1. *numer.* 21. & *feqq.* Torre *de Maiorat. Ital. cap.* 25. §. 14. *tom.* 1. plenè Quefada *d. dif.* 20. *numer.* 33. & 35.) vt in d. claufula, ibi: *Si el dicho Ramon, hijo primogenito, &c. y defcendientes de èl, varones, muriessen, fin hijos legitimos, y de legitimo matrimonio procreados*, en que declarò la agnacion; porque lo condicional, es la mejor explicacion de lo difpofitivo, y de la calidad de las perfonas, comprehendidas en los llamamientos. Bald. *conf.* 186. *numer.* 2. & 3. *vol.* 1. Soccin. *conf.* 69. *numer.* 31. *lib.* 3. Thefaur. *decif.* 69. *numer.* 20. Jofeph. *de Rufticis in leg. cum Avus, cap.* 3. *de cond. & demonftr.* Hieron. Gabr. *conf.* 69. *num.* 3. & 5. & *conf.* 116. *numer.* 43. *lib.* 2. D. Caftill. *lib.* 4. *cap.* 5. *numer.* 1. Cafan. *conf.* 29. *numer.* 59. & *feqq.* D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 1. & eius Add. *lib.* 3. *cap.* 3. *numer.* 41. Leon *decif.* 1. *numer.* 21. *lib.* 3. Galvano *conf.* 34. *numer.* 83. & *fequentibus.*

228 Pues regularmente; fe ponen en condicion, las perfonas llamadas en las difpoficiones antecedentes. Parif. *conf.* 18. *numer.* 21. *lib.* 2. & *conf.* 72. *numer.* 34. *lib.* 2. Burfat. *conf.* 228. *numer.* 59. Gabriel. *d. conf* 116. *numer.* 28. Surd. *conf.* 21. *numer.* 10. & *conf.* 564. *numer.* 7. Rot. Recent. *part.* 7. *decif.* 53. *numer.* 5. & *decif.* 95. *numer.* 23. *part.* 11. para proporcionar los llamamientos, de los fubftitutos, en defecto de los inftituidos. Hect. Emilio *de iur. feud. cap.* 21. *numer.* 17. Peregrin. *conf.* 69. *numer.* 1. & 2. *vol.* 1. & *conf.* 30. *numer.* 8. *vol.* 5. & *de fideicomm. art.* 25. *numer.* 18. Honded. *conf.* 63. *numer.* 7. *vol.* 5. Rimin. *conf.* 739. *numer.* 27. *vol.* 7. Cafan. *conf.* 29. *numer.* 59. Soccin. Jun. *conf.* 69. *numer.* 34. *vol.* 3.

D.

D. Valenç. *conſ.* 63. *numer.* 186. Mier. *de maiorat. part.* 1. *quæſt.* 1. *numer.* 8. Gracian. *cap.* 866. Fuſar. *quæſt.* 402. *numer.* 96. Muta. *deciſ.* 65. *numer.* 2.

229 Paſſa à llamar, en la miſma clauſula, à Pedro Ladron, ſu hijo, hijos, y deſcendientes de aquel; y aunque no expreſſa, varones, debe entẽderſe eſta calidad, en los llamados, porque no haze eſta vocacion, ſimplicitèr, ſino, ibi: *Con las condiciones, formas, y maneras, ordenaciones, y retenciones, y las demàs coſas, contenidas en la clauſula de dicho Ramon.* Cuyas palabras, ſe refieren, à lo que dexava diſpueſto, en Ramon, y ſus deſcendientes varones, repitiendo las calidades pueſtas en èl, y ſus deſcendientes, eſpecialmente, la varonia. Saminiati. *controv.* 52. *numer.* 21. D. Molin. *d. lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 64. & 65. Menoch. *conſ.* 1182. *numer.* 22. *lib.* 11. Torre *d. part.* 1. *cap.* 25. §. 23. *numer.* 259. ibi: *Quarto, quando facta maſculorum vocatione in vna parte, in alia, vocantur filij, ſimplicitèr, ſed tamen adiectis clauſulis relativis*, ad ſup. expreſſa, eo modo, & forma, prout ſup. vel ſimilitèr, Molin. *loc. ſup. citato*, *numer.* 65. Vrceol. *for. cap.* 37. *numer.* 3. Roſa *conſult.* 69. *numer.* 179. & *alios refert.*

230 Porque es propio de ſemejantes dicciones, repetir quantas calidades contiene, el grado precedente. Add. ad Molin. vbi *ſup.* Mant. *de coniect. lib.* 6. *tit.* 13. *numer.* 10. Barboſ. *dict.* 135. Mier. *de maiorat.* 2. *part. quæſt* 6. *in fin.* Fuſar. *de ſubſtitut. d. queſt.* 403. *num. fin.* ſin que pueda conſtituirſe diferencia, entre el Relato, y el Referente, *Leg.* 4. §. 1. *ff. de bon. poſſ. contr. tab. leg.* 3. §. *Eodem modo vbi*, & gloſſ. & Barboſ. *ff. Nautę Caup.* & *ſtab.* Add. ad Molin. *vbi ſup.* Menoch. *conſ.* 107. *numer.* 369. *lib.* 2. *faciunt trad. ſup. numero* 160. & *ſequentibus.*

231 Y aunque los Adicionadores ad D. Molin. *numer.* 64. & *ſeqq.* Verſ. *Cæterum*, citan à Beroyo, Surdo, y otros, que afirman, que las palabras, *modo*, & *forma*, *prædictis*, &c. No repetian la maſculinidad, reſuelven contta ellos; diziendo, que la ſentencia del ſeñor Molina, es mas fundada, y eſtà mas recibida, y que la repeticiõ debe hazerſe de la calidad, que es comun à todos, y que en todos pueda verificarſe, *ex* Decio. Peregr. Surd. Oſaſc. Fuſar. & D. Caſtill. pro ſequuntur plures relati, *ab Aguila.* 1. *part. cap.* 6. *numer.* 332. & *part.* 4. *cap.* 2. *numer.* 1. & 2.

232 Esta sentencia admitiò la Rota Ròmana, en terminos mas amplios, como dize Beltram. *ad Greg.* 15. *decis.* 514. *numer.* 17. Censf. *ad* Peregr. *art.* 25. *vers. Tertiò observo. fol.* 156. *præsertim*, estando repetida tantas vezes, la masculinidad Censf. *vbi sup. vers. Primus est, fol.* 157. vbi refert Paris. D. Castill. & Larr. Fusar. *quæst* 403. *numer.* 18. *ad Latius notanda infra, numer.* 234. & 238.

233 Con que no puede dudarse, la repeticion, en nuestro caso, donde todas las substituciones antecedentes, y subsiguientes son de varones, ex Rimin. Panorm. Menoch. Ludovis. & *alijs* Censf. *ad* Peregrin. *vbi sup.* Vers. *Tertius est casus, fol.* 158. ibi: *Et hanc sententiam, in iudicando, & consulendo, veriorem testatur eadem novissima Add. ad citatum cap.* 5. *numer.* 18. & D. Larr. *d. tom.* 2. *decis.* 53. *ex numer.* 13. & *decis.* 54. *numer.* 8. Mier. *part.* 2. *quæst.* 6. *numer.* 279. & 346. Rosa. *consult.* 69. *numer.* 191. & *seqq.* Torre *d. cap.* 25. *numer.* 260.

234 Y es cierto, que si no se admitiesse esta repeticion, y debiesse entenderse, *simplicitèr*, este llamamiento era indubitable el derecho de Doña Angela, en el vltimo pleyto, que oy se litiga, por ser legitima descendiente de Don Pedro, cuyos hijos, y descendientes se llaman. Thesaur. *quæst. for.* 12. *lib.* 2. D. Valen. *cons.* 95. *numer.* 111. plenè Ramon *cons.* 100. Casan. *cons.* 47. *numer.* 2. Fontan. *decis.* 35. *numer.* 11. cum alijs Quesada *d. dissert.* 20. *numer.* 41. & *seqq.* & *patet ex adducendis infra art.* 2. §. 2.

335 La continuacion de varones, desde la clausula segunda, à la septima, prueba tambien, averlos llamado, para conservar la agnacion, y es eficacissimo argumento de esta verdad. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 29. & 45. Mier. 2. *part. quest.* 6. *numer.* 340. Avendañ. *in leg.* 40. Taur. *gloss.* 9. *numer.* 54. ex multis Rotæ *decis.* JuanBaptista Saminiati *controv.* 42. *numer.* 43. & 45. D. Castill. *d. cap.* 4. *numer.* 83. & *lib.* 5. *cap.* 92. *numer.* 2. & *cap.* 129. *numer.* 49.

236 Siendo mas clara la exclusion de las hembras, por no averlas mezclado, en llamamiento alguno de los contenidos en dichas clausulas. Duran. *d. decis.* 300. *numer.* 10. Merl. *decis.* 799. *numer.* 17. *tom.* 2. cum alijs. Vela *dissert.* 47. *numer.* 2. 55. 81. & 97. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 5. *numer.* 36. & *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 25. & 29. Peregrin. *de fideicomm. art.* 25. *numer.* 47. & *art.* 26. *numer.* 15. Menoch. *cons.* 216. *numer.* 8. & *cons.*

400. *numer.* 43. Lara *in comp. vit. hom. cap.* 30. *numer.* 81. Fusar. *quæst.* 311. *numer.* 63. *quæst.* 346. *numer.* 17. *quæst.* 446. *numer.* 17. *quæst.* 499. *numer.* 15. *quæst.* 385. *numer.* 12. & *consf.* 24. D. Larr. *decis.* 54. *numer.* 2. Add. ad Molin. *d. cap.* 5. *numer.* 25. *ad* 30. vbi sic decisum in Regio Consilio asserunt. Molino *de Ritu nupt. lib.* 3. *cap.* 24. *numer.* 200. Noguer Sousa. Melio Cyriac. Rosa, Vrceol. & alis plurib. Alb. Peg. *de maiorat. cap.* 15. *numer.* 65.

237 Y quando està la calidad de varones, repetida, no solo en las personas, sino en muchos grados, no es capàz de controvertirse la induccion de agnacion. Fusar. *d quæst.* 499. *numer.* 17. & *quęst.* 311. *numer.* 33. Castill. *d. cap.* 4. *numer.* 84. Thesaur. *decis.* 188. *numer.* 2. Ramon *consf.* 15. *numer.* 14. Menoch. *lib.* 4. *præsumpt.* 84. Mier. *d.* 2. *part. quæst.* 6. *numer.* 240. Surd. Mant. Mier. Castill. Monac. Card. de Luc. Larr. Peregrin. Ros. & alijs relatis, Torre *d. cap.* 25. *numer.* 139. 140. & 141. (vbi ait procedere, & si fęminę non sine expresse exclusæ.)

238 Et eodem modo, la calidad de legitimos, induce la agnacion, conforme à las dicciones repetitivas, *segun que arriba, &c. como arriba.* La qual ęstà expecificada tambien, en lo condicional, de la dicha clausula septima vsando de ella el Fundador para passar de Don Ramon à Pedro, y sus descendientes, donde tambien està incluida, en virtud de dicha clausula, *con las condiciones, ordenaciones, &c.* que es argumento suficiente, para acreditar la agnacion. Surd. *consf.* 443. *numer.* 49. Casan. *consf.* 15. *numer.* 86. y es regla, apud Fusar. *d. quæst.* 499. *numer.* 27.

239 Pues aviendo llamado siempre hijos, y descendientes legitimos, parece, que solo quiso sucediessen personas habiles à conservarla. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 4. *numer.* 46. & 47. D. Valençuel. *consf.* 67. *numer.* 65. Mut. *decis.* 65. *numer.* 25. Garc. *de Benefic.* 7. *part. cap.* 15. *numer.* 49. Fusar. *quæst.* 354. & 360. *ex numer.* 40. & *quæst.* 361. *numer.* 13. & *quęst.* 449. *numer.* 27. & *consf.* 145. *numer.* 25. Mant. *decis.* 319. *numer.* 7. porque los ilegitimos no la conservan, *Leg. Hac part. Leg. si spurius, ff. vndè cognati, §. Vulgo quæsitos instit. de success. cognat.* Ni pueden suceder. *Leg. si spurius, D. vt de cognati. Leg.* 6. *tit.* 18. *lib.* 5. *Recopil.* Parlador. *Quot. quæst.* 3. *numer.* 12. Vide *Latius infra art.* 2. §. . . . Aunque sean legitimados, por rescripto. Bald.

in

in cap. per tuas de maiorat. & obed. D. Molina d. cap. 5. numer. 75.

240 De este continuado llamamiento, de varones agnados, executado, por varon agnado, y repetido, en tantas partes de lo condicional, y lo dispositivo, no solo resulta, la exclusion de las hembras, y sus varones, sino la evidente contemplacion de agnacion, vt preter Relatos probant. Mant. de coniect. lib. 11. tit. 15. numer. 11. Peregr. art. 26. numer. 4. & 15. Molin. lib. 3. d. cap. 5. numer. 25. & 45. ad 48. D. Castill. lib. 6. cap. 138. §. vlt. numer. 6. & Latius cap. 143. §. vlt. ex numer. 9. & tom. 2. cap. 4. numer. 80. Bellon. cons. 73. numer. 15. & seqq. Censal. ad Peregr. art. 20. fol. 52. & 53. vers. Non agnatis, Vela dissert. 49. signantèr. numer. 70. & 74. Galvano. cons. 34. Valenz. cons. 133. numer. 32. Barbos. vot. 70. numer. 21. Alvarad. de coniect. ment. def. lib. 2. §. 4. numer. 36. Castald. cont. 12. numer. 6. Fontan. decis. 36. numer. 6. Ramon, vbi sup. Larr. decis. 34. numer. 49. & decis. 51. numer. 22. Joan Geronimo de Philippo, dis. 37. numer. 124. & seqq. & decis. 38. numer. 49. & 51. Dexart. decis. 35. numer. 21. Lara de vit. hom. cap. 38. numer. 94. Carol. Anton. Moccia decis. 66. numer. 5. & 6. Noguer. alleg. 23. numer. 155. & 156. Leon in iuris respons. post decis. 133. numer. 48. cum alijs pluribus, Quesada d. dissert. 20. numer. 32. & seqq. & numer. 71. D. Molin. d. cap. 5. numer. 45. & seqq. Que habla, en el llamamiento, de hijos, ò descendientes varones, y resuelve, num. 48. Que quando se considerò, razon expressa, ò tacita, de agnacion, ha de entenderse esta disposicion, de masculis, descendentibus ex masculis, non de masculis, ex fœmina, descendentibus. Plene Episcopus Rocca. selectar. cap. 2. nnmer. 38. (vbi plures adducit) Joan. Torre. de succesion. in Primogen. & maiorat. dict. part. 1. cap. 25. numer. 64. 135. & sequentibus.

241 Asi lo decidiò el Consejo de Aragon, en la causa de la Baronia de Llauri, referida, por Leon in loc. proximè citato, numer. 40. ibi: *In dispositione, seu institutione, facta per masculum, & vbi institutus est masculus, & substitutus etiã masculus; & sic fuerunt vocati, & substituti, & positi in conditione tantum, descendentes masculi, intelligi debent solum, vocati masculi per lineam masculinam descendentes, ex tam repetita DD. Censura; vt ab ea tamquam vera, & indubitata, non sit recedendum.*

Et

242 Et in vocatione filiorum, & descendentium. DD. *in Leg. Gallus, §. Nunc, ff. de lib. & posth.* Cæphal. *cons.* 181. *numer.* 11. *cum sequentibus.* Decian. *cons.* 31. *numer.* 128. *lib.* 1. & *cons.* 28. *numer.* 10. *lib.* 2. & *cons.* 127. *numer.* 15. *lib.* 3. Peregrin. *de fideicomm. art.* 25. *numer.* 47. & *art.* 26. *numer.* 15. Surdo, *cons.* 241. *numer.* 51. & *cons.* 316. *numer.* 6. & *cons.* 308. *numer.* 14. & *pluribus relatis.* Cens. ad Peregrin. *d. art.* 26. *versic. Observo, fol.* 181. Menoch. *cons.* 802. *numer.* 36. Honded. *cons.* 91. *numer.* 28. D. Castill. *controvers. lib.* 6. *cap.* 129. *numer.* 48. Castro Alex. Jason. Greg. Lop. & *alijs, elegantèr.* D. Molin. *d. lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 45. 46. & 47. *quem sequuntur, Add. ibi.* Fusar. *de substit. quest.* 404. *ex numer.* 1. D. Valenç. *cons.* 113. *numer.* 32. Card. de Luc. *de fideicomm. disc.* 24. *num.* 15. & 17. quia nepos, ex filia, non potest dici filius masculus. Bald. *in leg.* 1. *C. de cond. insert. tam legat. quam. fideicomm. & libertat.*

243 Lo mismo determinò la Audiencia Real de Valencia, año de 1664. en el mayorazgo de los Villarrasas, declarandole agnaticio, por el repetido llamamiento de varones, en lo condicional, y dispositivo, excluyendo al varon de hembra mas cercano; y en la de los Aguirres, confirmada en el Consejo de Aragon à 2. de Agosto de 1661. ante Joseph Ricarte, ibi: *Et à fortiori, quando vocavit masculus, & à fortiori, etiam, masculi, ex masculis, vt in præsenti, &c.*

244 Y aunque Castill. Larr. y otros, prueban, que la repeticion de varones sola, es insuficiente, para la razon de agnacion, *quod sequuntur* Mol. Quesad. & *alij, apud* Torre *de maiorat. d. cap.* 25. *numer.* 269. *tom.* 1. Esta resolucion, procede, quando, absolutamente falta en la fundacion otra congetura, que la induzca; *vt videre est apud eosdem præsertim.* Torre. *cap.* 37. *num.* 39. pero quando se deducen de ella, otras presumpciones, *maximè*, tan vehementes, y claras, como en nuestra especie, que en la donacion, despues de aver llamado *varones*, añade repetidas vezes, *por linea masculina: vt diximus sup. numer.* 196. & *sequentibus.*

245 Y en el testamento, que llama à sus hijos agnados, à sus descendientes varones, los pone en condicion, los manda dotar las hijas, fenecida su familia, llama à su padre, y otras infinitas, no puede militar aquella resolucion; pues de estas, y otras evidentes congeturas, que resultan de la fun-

dacion, queda la agnacion verdadera acreditada, y la exclusion de las hembras, y sus descendientes evidente, y con menores circunstancias, admiten esta sentencia. Castillo *d. cap. 29. numer. 45. lib. 3. & cap. 129. tom. 6.* Larr. *decis. 34. ex numer. 20. eleganter pluribus relatis* D. Molin. *lib. 3. cap. 5. numer. 58. & 71. in fin. & ibi Add. & lib. 1. cap. 5. numer. 38. in fin. cum alijs*, Joan. Hyeron. de Philippo *dis. 37. numer. 79. & melius, numer. 126. Vers. Præter quam quod.* Alvarez Pegas. *de maiorat. cap. 14. numer. 81. vers. Adversus, & cap. 15. numer. 8. 16. & sequentibus.* Torre *de succes. in primog. & maiorat. part. 1. cap. 25. numer.* 38.253. ibi: *Data agnationis consideratione, semper præsumitur qualitas masculinitatis repetita.* Et numer. 265. & 280. ibi: *Quod est tenendum, sive de contemplatione agnationis constet expresse, sive tacitè, & plures adducit. & cap. 37. numer. 39.* Rosa *cons. 69. numer. 193.*

246 Pudiendo assegurar, que en nuestros terminos, no ay Autor que resuelva lo contrario. *Agnovit.* D. Molina *d. cap. 5. numer. 58.* ibi: *Quod etiam prope omnes scribentes, quos pro prima oppinione citavimus, sentire videntur.* Vrceolo. *cons. 60. numer. 20.*

247 Porque quando consta, que el Fundador, *voluit consulere agnationi, de fæminis, nunquam sensisse dicendum.* Ruin. Paris. Cæphal. Gabr. Mantica. Viv. Ossalc. Peregr. Peguer. & Mascar. Capan. & alijs Hyeron. Philippo *d. disc. 37. n. 108.* Philip. Kinpschild. *de fideicom. famili. Illust. cap. 8. n. 131.* Torre, *de Primog. & maiorat. part. 1. cap. 25. numer. 104. & seqq. ob id dum prospectum est agnationi, masculinum non comprehendit, fæmininum,* Soc. Paris. Tiraq. Gabr. & Cyriac. Philip. *differt. Fisc. 38. n. 15. & seqq. cum post nuptum mariti, & non Patris familiæ sint. leg. pen. §. Iulianus, ff. de eo quod fals. tut. autho. gest. leg. quicumque 11. Cod. de Remilit.* Jacob. Orloshausen *in certamine masculo faminea cap. 38. numer. 43. & seqq.*

248 Dà notable, y singular perfeccion, à la clausula setpima, lo que dispone en la nueve, ibi: *A los quales, dicho Ramon Primogenito nuestro, y Pedro Ladron, nuestros hijos, hazemos, y ordenamos, de presente, por herederos universales, al uno, despues del otro, segun por nos arriba està ordenado, por la dicha nuestra ordenacion, por derecho de institucion, y substitucion, cumplidas las condiciones arriba dichas, y no sin ellas.*

249 Parece, que en ella quiso conservar, en Don Pedro,

dro, y sus descendientes, la misma agnacion, que en Don Ramon, y los suyos; porque sin nombrar en esta, ni en las clausulas antecedentes, muger, los qualificò à ambos igualmente. *In illis verbis: segun por nos arriba està ordenado. idest*, en los descendientes por linea masculina. D. Mol. *lib 3. cap. 5. numer. 69. patet ex dictis sup. numer. 218. & 224.*

250 Esta vnion, è inclusion de los dos agnados, debaxo de vnos mismos preceptos, y calidades; y aver llamado siempre, expressa, y relativamente *varones*, passando de vn agnado, à otro; y deste à Ramon, à Pedro, y de vn varon, à otro (como en la 3. y 7. en cuyo llamamiento estàn comprehendidos, Pedro, sus hijos, y descendientes varones, segun avia dispuesto en la 2. 3. y otras hablando de Ramon) persuade, que cada vno de estos dos hijos, constituyò linea masculina, y acredita, que en los llamamientos no fueron (durante ella) comprehendidas las hembras, ni sus varones, sino excluidas. Bart. *in leg. cum avus, ff. de cond. & dem. comm. sequutus.* Paris. *& alijs relatis.* D. Castill. *d. cap. 41 numer. 59.*

251 *Et quod magis est.* Si faltàra la relacion, dexando estas palabras comunes, en fuerza de el concepto de agnacion, hecho por el Fundador, nunca se comprehenderian las hembras, y debiera limitarse à los varones, su significado: *vt ex vulgari doctr.* Bald. *in leg. tres fatres, C. de pactis* D. Mol. *cum plurib. tenet d. lib. 3. cap. 5. numer. 39. & 40.*

252 Y no es controvertible aver tenido, el Fundador, estos llamamientos por de vna misma naturaleza pues en esta clausula, los igualò, en la calidad, y si es en ambos vniforme la determinacion. *ex leg. iam hoc iure, ff. de vulg.* D. Larr. *decis. 54. numer. 8.* ambos deben suceder, en la misma forma, aunque pudiesse discurrirse razon diversa. *vt eleg. observat.* D. Cresp. *obs. 42. fundam. 2. ex numer. 41. ad 70.*

253 *Demum*, si faltàra la disposicion de estas clausulas, era justissimo, el vniforme modo, de suceder, en ambos; porque siguiendose à los llamamientos de Ramon, y sus varones, el de Don Pedro, y los suyos, en duda avia de entenderse de los mismos varones, por linea masculina. *argum. leg. item quia. §. vltim. ff. de pact. leg. si servum. 50. §. fin. ff. de legat. 1. item earum, quæ præcedunt, vl. sequuntur. leg. Titia, §. Idem. ff. de V. O.* D. Molin. *d. cap. 5. numer. 61.* que antes, y despues,

estavan llamados, porque la mejor interpretacion, en duda, es la qne se deduce, de la disposicion, que se interpreta. *Leg. qui filiabus, ff. de legat.* 1. D. Castill. *tom.* 2. *cap.* 44. *numer.* 11. *maximè.* En las substituciones copuladas, como en dicha clausula 9. en que juntò el Fundador, sus dos hijos, en los quales, como cabezas de linea, avia fundado el mayorazgo, Menoch. *cons.* 106. *numer.* 291. Casan. *cons.* 2. *numer.* 51. *&* *cons.* 53. *numer.* 57. D. Castill. *d. lib.* 2. *cap.* 4. *numer.* 94. D. Larr. *in fortiori casu decis.* 54. *numer.* 8. *&* 9.

254 De que resulta, que si en el primer instituido, expressò la linea masculina geminadamente, y en el segundo substituido, sus varones, con las mismas calidades en la dicha forma, la disposicion ha de ser vniforme, y ha de suceder vno en la misma conformidad, y con las mismas calidades, que el otro. *eleg.* D. Cresp. *vbi sup. numero* 67. *videndus.*

255 *Quod mirum?* Si aun dudandose de la agnacion en el mayorazgo, que instituyò, el que avia fundado otro, de agnacion, se presume en ambos, vna mesma calidad. Soc. *cons.* 90. *nnmer.* 18. *lib.* 1. Alex. Raud. *cons.* 35. *numer.* 71. *lib.* 1. Casan. *cons.* 47. *numer.* 7. *&* 9.

256 *Hinc est*, que la misma agnacion que contemplò en Ramon, y sus descendientes, fue contemplada, en Pedro, y los suyos; porque no ay diversidad de razon, y militando la misma, *ad leg. illud, ff. ad leg. aquil.* Samin. *cont.* 88. *numer.* 6. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer* 33. Aguil. *ad* Roxas. *part.* 5. *cap.* 6. *numer.* 163. es precisa, no solo la repeticion de dicha calidad masculina, *vt dicebamus sup. numer.* 243. sino la extension, *de casu ad casum, & de persona ad personam*, para la qual, bastava la mente verisimil de el Fundador, en los mayorazgos de agnacion, por ser favorables, D. Molin. *d. tit.* 3. *cap.* 5. *numer* 4. *& seqq. & numer.* 9. *& post. disputationem concludit, numer.* 22. *vers. Nec obstat*, que esta sentencia, no es dudable, quando se trata de descendientes del Fundador. Sperel. *decis.* 152. *numer.* 70. *& seqq.* Rubeo. *decis.* 427. *numer.* 68. *quæ est apud* Merlin. *decis.* 12. *numer.* 168. *ex* Feloaga. Aguila. ad Roxas *part.* 4. *cap.* 2. *numer.* 6. *& fine.*

257 En nuestro caso, concurren en ambos, circunstancias semejantes, sin que aya palabra restrictiva, en toda la disposicion, Paris. *optimè, cons.* 50. *numer.* 52. *& cons.* 66.

nu-

numer. 65. *vol.* 3. Curtio Junior, *conſ.* 75. *numer.* 14. Rub. *conſ.* 31. *numer.* 3. Menoch. *conſ.* 432. *numer.* 35. *& ſeqq.* Riminald. Junior, *conſ.* 23. *numer.* 214. *qua inſpecie, palam loquitur.* D. Molin. *d. cap.* 5. *numer.* 24. ibi: *Ea diſpoſitio, ad omnes, ex eiſdem perſonis, deſcendentes extendatur, niſi præcisè, ac limitatè ad perſonas expreſſas, cum taxativa, tantum, reſtricta fuerint, & numer.* 41.

258 Y aun aviendo clauſulas reſtrictivas, admiten la miſma extenſion. Rub. *deciſ.* 632. *mumer.* 105. *& ſeqq.* Capic. Latr. *deciſ.* 145. *numer.* 25. *&* 26. Fuſar. *de ſubſtitut. quæſt.* 458. *numer.* 10. que en el numero 12. refiere los que ſiguen lo contrario, pero eſtos limitan ſu ſentencia, *extantibus coniecturis.* Fuſar. *cap.* 460. *numer.* 10. *& ſeqq.* y conſiguientemente nos patrocinan.

259 Proſigue en la clauſula diez, diſponiendo: *Que ſi el dicho Don Pedro Ladròn, hijos, y deſcendientes de aquel, murieren ſubſtituia los hijos, de las hijas, del dicho Ramon; ſi las tuvieſſe, y deſpues los hijos de las hijas, de Pedro; aſsi, ſegun, en la clauſula adelante ordenada, mas largamente parece.* Eſta clauſula es la 20. que debia ſeguirſe à la 10. y 11. y por culpa del Eſcriviente ſe puſo deſpues, como el miſmo Teſtador expreſſa en ella, donde declarãdo vna, y otra, dize, ibi: *Declarando, &c. Que ſi los dichos hijos nueſtros, &c. O el vltimo de aquellos, ſegun por la dicha nueſtra preſente ordenacion, teſtamento, y vltima voluntad, mas largamente parece, murieſſen, no quedando, ni eſtando, de aquellos, hijos legitimos, y naturales, ni otros deſcendientes, por derecho, y linea de aquellos, ò de alguno de aquellos, varones, y quedaſſen hijas, &c. Que ſi la primera hija legitima, de dicho Ramon, &c. Tuvieſſe hijos varones, aquel tal hijo, y nieto, nieto de el dicho Ramon, y viznieto nueſtro, tomẽ, y reciba, toda nueſtra herencia.*

260 En la diſcretiva locuciõ de eſta clauſula, manifeſtò el teſtador, no aver incluido, el hijo de la primera hija, que exiſtieſſe, muriendo Ramon, y Pedro, ſin hijos, que ſeñaladamente llamò; pues le dà llamamiento eſpecial, en eſtas clauſulas. *Ad leg. cohæredi* 41. *§. Qui patrem, ff. de vulg. & pup. ſubſt. leg. hæredes* 100. *§. Dũæ, ff. de leg.* 3. *leg. cum. delanionis, §. Cum fundum, ff. de fund. inſtr. vl. inſtr. legat.* D. Larr. *diciſ.* 34. *numer.* 50. Decian. *reſp.* 127. *numer.* 25. *vol.* 3. Gabr. *conſ.* 126. *numer.* 24. *vol.* 2. Rimin. *conſ.* 313. *vol.* 3. *& conſ.* 782. *vol.* 7. D. Caſtill. *cap.* 133. *numer.* 15. *& ſeqq. tom.* 6. Ramon. *conſ.*

65. *numer.* 11. Greg. Lop. *in leg.* 3. *tit.* 13. *part.* 6. *Gloss. Mugeres. col.* 7.

261 Y se reconoce, que aunque en las clausulas diez, y onze, vsò de la palabra *descendientes*, remitiendose à la veinte, en que expressa varones, qualificò la disposicion de aquellas, incluyendo solo varones agnados, ex quorum positione, sequitur fæminarum remotio, *ad leg.* 1. *C. de adult.* D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 30. *&* ibi Add. *faciunt tradita sup. numer.* 177. 199. *& seqq.*

262 Porque siendo declarativa esta clausula, califica las que declara, Mant. *de coniect. vltim. volunt. lib.* 11. *tit.* 14 *numer.* 22. Peregrin. *art.* 25. *numer.* 34. Cyriac. *controv.* 638. *numer.* 37. y no parece pudo ponerse, para otro fin, que para inteligencia de las clausulas diez, y onze, Capic. *decis.* 109. *numer.* 12. Menoch. *cons.* 86. *numer.* 56. *& de arbit. cas.* 64. *numer.* 23. Fusar. *cons.* 164. *numer.* 19.

263 Y siendo vltima, ni influye con mayor eficacia en las precedentes, que reforma, y modera, calificado toda la disposicion, para que se reconozca, que quiso en ella, primero, establecer la agnacion, y muriendo sus hijos, sin varones, si entonces huviesse hijos, de sus hijas, que se subrrogasse, el primer nieto de Ramon, y viznieto suyo; y no aviẽdole quedasse regular; pues como clausula puesta, en el fin de la disposicion, se refiere à todo lo precedente, aunque estè remoto. *Ex regula, leg.* 3. *§. Filia, ff. de lib. & posth. leg. talis scriptura, §. fin. ff. de legat.* 1. *cap. Secundo requiris. de appellat.* Grac. *discept.* 245. *numer.* 27. Bern. Diaz *in Reg.* 85. *vbi* Salcedo. *fol. m. numer.* 18. Casan. *cons.* 27. *numer.* 95. *& cons.* 53. *ex numer.* 24. Peregrin. *art.* 16. *numer.* 102. Pansuto *controv.* 15. *numer.* 24. *&* 25. *& controv.* 17. *numer.* 24. Joan. Torre *de success. in maiorat. & Primog. Ital. cap.* 37. *numer.* 32. *part.* 1. D. Castill. *controv. lib.* 4. *cap.* 50. *numer.* 53.

264 Aviendo tenido el Fundador, intencion de conservar, en su agnacion, este mayorazgo las palabras *por derecho, y linea de aquellos*, excluyen las hijas. Paris. *cons.* 57. *col.* 2. Fusar. *quæst.* 346. *numer.* 5. Barbos. *Appellat.* 135. *numer.* 15. Demàs, que quando se llaman las hembras, en defecto de linea, no estàn comprehendidas, en ella. Fusar. *vbi sup. numer.* 9. *&* 10. *sup. est dictum, numer.* 258. *& infr. numer.* 267. *& sequentibus.*

No

265 No solo estos especiales, y evidentes motivos, concurren à induzir la agnacion verdadera, sino las generales congeturas, que proponen los DD. para acreditarla; como es, el gravamen de Nombre, Apellido, Armas, y Titulo. *Leg. quibus diebus, §. Termilius, vers. Et prædicta. D. de C.* & D. Anæus Robert. *Rer. Iudicat. lib. 4. cap. 3. fol.* 785. Conciol. *alleg.* 46. *numer.* 31. Alciat. *consi.* 59. *numer.* 5. *lib.* 9. Cæphal. *consi.* 251. *numer.* 50. *lib.* 2. Menochio *cap.* 177. *num.* 23. Mantic. *de coniect. lib.* 6. *tit.* 15. *numer.* 15. Thesaur. *dec.* 188. *numer.* 11. & *decis.* 270. *numer.* 10. Rota *decis.* 95. *numer.* 12. *part.* 11. & *dec.* 398. *numer.* 10. *part.* 15. Fragoso *de Regimin. Reipub. part.* 3. *lib.* 9. *disp.* 18. *numer.* 12. D. Valenç. Cutel. Latro, & *alijs innumeris relatis.* Joan. Hyeron. de Philippo. *d. dissert.* 38. *numer.* 57. Joan. Bapt. Saminiati *controv.* 87. *numer.* 4. Hyeron. de Leo *in respons. pro Joanne Tallada post decis.* 173. *numer.* 24. & 55. (vbi ita decisum asserit in Supremo Consil. Aragonum.) Alvarez Pegas. *de maiorat. cap.* 14. *numer.* 81. *tom.* 1. Rosa *consult.* 69. *numer.* 57. Fusar. *d. quæst.* 499. *numer.* 13. D. Molina *lib.* 1. *cap.* 5. *numer.* 45. & *lib.* 2. *cap.* 14. *numer.* 8.

266 Quod, & si, apud nos, minime sufficiat, per se, ad inducendam agnationem. D. Molina. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 78. Torre *d. part.* 1. *cap.* 38. *numer.* 109. & 209. alijs concurrentibus sufficit. Add. à D. Molin. *d. lib.* 2. *cap.* 14. *numer.* 8. & *vltra prædictos comprobat* Cabed. *decis.* 133. *numer.* 4. Fontanell. *dec.* 32. *numer.* 1. & *dec.* 36. *numer.* 3. Card. de Luc. *de fideicomm. disc.* 34. *numer.* 9. & *disc.* 146. *numer.* 2. Micr. Barbos. Grac. Rosa. & alijs plurib. Episcop. Rocca *Select. cap.* 2. *numer.* 39. Torre *d. part.* 1. *cap.* 26. §. 9. *numer.* 128.

267 Ser mayorazgo, el instituìdo. Fusar. *vbi sup. num.* 9. la gran calidad de los Fundadores, *arg. d. leg. si servus* 53. §. *fin. D. leg.* 1. Crav. *cons.* 297. *numer.* 2. & 3. Sim. de Prętis *lib.* 1. *interp.* 2. *dub.* 2. *numer.* 2. Casanate *cons.* 53. *numer.* 86. Palm. Sen. *cons.* 56. *numer.* 5. Michaloro *de fratrib. part.* 3. *cap.* 30. Cyriac. *controv.* 90. *numer.* 26. ex Peregrin. Hyeron. de Philip. *dis.* 37. *numer.* 96. 99. & 151. cum alijs Hyeron. Rocca *Select. cap.* 2. *n.* 35. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 4. *n.* 13. & *cap.* 18. *n.* 1. Card. de Luc. *de fideicomm. disc.* 42. *numer.* 12. la de sus hijos, y descendientes varones, de los quales quiso se derivassen, las lineas de la sucession, en que se descubre el intento de conservar la agnacion.

Al-

Aldrov. *d. conf. 3. numer.* 50. Surd. *conf.* 316. *numer.* 6. *&* 7. *& conf.* 573. *numer.* 37. Bellon. *conf.* 43. *numer.* 16. *& conf.* 72. *numer.* 1. Mant. *d. lib.* 8. *tit.* 18. *numer.* 20. *& seqq.* Trentacinq. *de substit. part.* 4. *cap.* 7. *numer.* 10. Peregrin. *d. art.* 26. *numer.* 2. *&* 17. Fusar. *d. cap.* 402. *numer.* 9. *& conf.* 18. *numer.* 11. D. Castill. *d. numer.* 84. *& seqq.*

268 La calidad de los bienes deste mayorazgo, Casan. *conf.* 47. *numer.* 10. *& conf.* 43. *numer.* 19. Mant. *de coniect. lib.* 6. *tit.* 12. *num.* 4. Bald. Castro. Menoch. Petra. Gabr. Grac. Prat. D. Cresp. & alijs adductis, Philipp. *vbi sup. numer.* 152. Hermos. *in leg.* 44. *tit.* 5. *part.* 5. *gloss.* 5. *numer.* 19.

269 Y otras infinitas congeturas, que resultan de la donacion, y el testamento, cuya disposicion vniversal mente considerada, declara mejor la voluntad del testador; y dexa evidente la agnacion, *leg. Mevia, ff. de manum. testam. leg. Nummis, ff. de leg.* 3. Barbos. Fontan. Castill. & alijs, Hyeron. de Philipp. *d. dissert.* 37. *numer. fin.* *maximè* en materia *in qua agitur dubiè involutè à maioratuum, & præsertim antiquorum, institutoribus*, vt conquæritur, D. Molin. *d. lib.* 3. *cap.* 5. *in princip.*

270 Ni obsta, que el testador llamasse hembras en la clausula doze, *de qua infr. art.* 2. §. 2. *Ex trad.* à D. Molin. *vbi prox. numer.* 9. Torr. *de maiorat. part.* 2. *cap.* 54. *numer.* 13. porque fueron llamadas, en defecto de las lineas masculinas, que constituyò el Fundador, en sus dos hijos varones; y asi en caso de faltar la agnacion solamente, lo qual està tan lexos de debilitar las consideraciones de ellas referidas, vt imo præsumptionem vl. maximam inducat, voluisse testatorem hoc commodum agnationi præcipuum atribuere, *vt loquitur*, Alex. Galbanus. *d. conf.* 34. *numer.* 86. que refiere à Bald. Castr. Salycet. Butr. Florian. Rubeis. Tiraq. Mazolo. Gabr. y otros.

271 Porque el concepto de agnacion, aun con mayor fundamento, que los expressados desvanece el inutil argumento, que pudiera formarse en la debil congetura de el llamamiento de la clausula doze, Surd. *conf.* 316. *numer.* 13. Ros. *consult.* 69. *numer.* 48. D. Valenç. *conf.* 97. *numer.* 5. *& seqq.* Pilipp. *d. dissiert.* 37. *numer.* 132. *& dissert.* 38. *numer.* 21. 35. *&* 51. D. Cresp. *d. obs.* 62. *numer.* 64. Cutel. *decis.* 28. *vbi ita refert. iudicatum*, Camarat. *resp.* 4. *numer.* 6. *&*

resp.

resp. 14. numer. 88. lib. 2. eleganter, Torr. *d. part. 1. cap. 27. numer. 119. & seqq.*

272 Quando pudiera inventar la ſubtileza, contra reſoluciones tan juridicas, alguna razon de dudar, equivocando los terminos, quedàra deſvanecida, con la obſervancia de ſuceder, quæ dubiorum, dicitur filus Ariadnę, ac diruptio, *vt ex* Ciarl. *controv. cap. 5. numer. 5. & cap. 52. numer. 51. tom. 1.* Fontan. *deciſ. 33. numer. 2. & de pact. clauſ. 6. gloſſ. 3. part. 2. numer. 23. refert,* Queſad. *d. diſſ. 20. 78. confert Idem* Ciarlin. *contrv. 110. numer. 11. & controv. 149. numer. 23. & 24.* Paulus Rubeus, *de validitate legali. cap. 42. numer. 23. & 24.*

273 Pues conſta, que eſte mayorazgo, ha ſido ſiempre de agnacion rigurosa; y que quando ha faltado la ſuceſsion de hijos varones, los agnados mas remotos, han excluido las hijas de los vltimos Poſſeedores, *ad trad. ſup. numer. 13.* como ſucediò el año de 1479. que aviendo muerto Don Rogerio, *numer. 7.* con tres hijas, las excluyò Don Jayme, *numer. 9.* Memor. *numer. 36.* Y en el año de 522. Don Pedro, *numer. 15.* aviendo caſado con Doña Margarita, *numer. 14.* de primer matrimonio, tuvo por hijo à Don Juan, *numer. 24.* que muriò, en vida de ſu padre, dexando à Doña Margarita, *nume. 23.* por ſu hija legitima, en la linea primogenita, y fue excluìda, por Don Pedro, *numer. 25.* y Don Franciſco, *numer. 26.* hijos de el dicho Don Pedro, *numer. 15.*

274 El año de 1541. muriò Don Pedro, *numer. 25.* y aunque dexò dos hijas, ſucediò Don Franciſco ſu hermano, *numer. 26.* excluyendolas, declarandolo aſsi, el Juſticia Civil de Valencia. El año de 1576. muriò Don Franciſco, *numer. 26.* ſin hijos, y paſsò la ſuceſsion à Don Franciſco, *numer. 27.* viviendo las hijas, de los Poſſeedores antecedentes, que ſino fuera agnaticio, debieran preferirle, por la linea, *ex cap. 1. de nat. & ſucceſſ. feud. & quæ latè inferius dicentur art. 2. §. 2. numer. . . .*

275 Deſpues de Don Franciſco, *numer. 27.* tomò la poſſeſsion Don Jayme, *numer. 36.* deſde quien paſsò à Don Juan, *numer. 43.* y Don Gaſpar, vltimo Poſſeedor, à cuyas hijas, Doña Mariana, y Doña Lucrecia, excluyò, el Conſejo de Aragon, en la ſentencia dada en eſte pleyto; y en todos los caſos, ha ſido vniforme eſta obſervancia, por eſpacio de cer-

ca de 200. años, desde el de 479. que sucediò el primer caso, hasta el de 1655. que muriò Don Gaspar, vltimo Posseedor, y empeçò à litigar Don Francisco, padre de Doña Angela.

276 Esta observancia, haze derecho, entre los sucessores del mayorazgo; y en qualquier vacante, en que se pretenda la sucesion, ha de diferirse conforme à ella; porque es la que declara, la voluntad que en la fundacion se expecifica. *leg. 6. tit. 2. part.* 1. D. Salgad. *de suppli. part. 1. cap. 9. nume.* 12. Suelves *cons. 2. numer.* 19. D. Valenç. *cons. 79. numer.* 204. y en las demàs disposiciones. *Argum. l. 16. tit. 10. lib. 5. Recopilat. in fine*, elegantèr post antiquos, Otero. *de offic. part. 2. cap. 1. numer.* 33. D. Castro. *Canonic. all. 7. numer. 2. & Latius all. 2. ex numer. 79. ad* 83. Lara. *de Aniverss. lib. 1. cap. 5. numer. 38. &* 48. D. Larrea. *decis. 53. numer. 3. 4. &* 22. Optimè, Pater Lezana. *de Cathedralitat. S. Mariæ del Pilar, cap. 5. numer.* 369. Rota. *in Cæsaraugustan. Præhem. 4. Februar.* 1631. *coram* Coccin. *Quæ est, post eumdem* Lezana *Oper. Moral. tom. 4. fol.* 563. Antunez *de donat. lib. 2. cap. 10. numer. 49. & cap. 24. numer.* 88. D. Salgad. *d. cap. 9. numer. 10. & seqq.*

277 Elegantèr Quesada. *d. dissert. 20. numer.* 73. donde no estando comprehendidas las hembras, en la primera fundacion, pero admitidas, contra ella, à la sucesion, dos vezes, resuelve, fue, por la fundacion segunda, à que se debia estar, en fuerza de la observancia: Rota *post* D. Olea in. *D. 16. numer. 10. & seqq.* Joan. Torre *de succ. in maiorat. part. 1. cap. 39. §. 2. numer. 19. & §. 4. numer. 41. & §. 10. numer. 39. & part. 2. quæst. 57. numer.* 53. plenè Add. ad Reynoso *observ. 71. versic. Notabis.*

278 Præsertim, Quando non agitur, de eversione fundationis, sed de eius verborum declaratione. D. Molin. *de Primogen. lib. 1. cap. 5. numer. 39. & lib. 2. cap. 6. numer.* 57. & ibi eius Add. cum pluribus D. Castill. *lib. 5. cap. 93. §. 7. per totum.* Fontanell. *decis. 33. numer. 2. t. 1.* Sylva. *apud* Pegas. *de maiorat. cap. 14. numer. 29.*

279 Como en nuestro caso, en que el modo de posseer, declara el Titulo precedente, y haze presumir, que la fundacion, tiene la misma calidad, que se ha observado. *Cap. cum venissent. vbi gloss. verb. Probatum est. & verb. Fuisse. de instit. L. Testatrix, §. Plures. D. si servitus vindicetur*, ibi: *Quod etiam à su-*

successoribus eorum est observatum. Carena. *resol.* 763. *numer.* 48. Ramon. *cons.* 16. *numer.* 64. *& cons.* 17. *numer.* 32. *& cons.* 62. *numer.* 5. Gracian. *discept.* 417. *numer.* 19. *& discept.* 560. *numer.* 6. Fontanell. *dict. dec.* 33. *numer.* 2. *&* 8. (*vbi fortissimam ait observantiam esse, circa modum succedendi, & si alia obstent.*) Mant. & Ludov. Calvin. *de Æquitate lib.* 1. *cap.* 64. *numer.* 128. Vivianus de *Iur. Patronat. lib.* 4. *cap.* 9. *numer.* 29. D. Salgad. *de supplicac. ad Sanctissimi. part.* 1. *cap.* 9. *numer.* 9.

280 Porque en la disposicion debe admitirse aquella interpretacion, quæ longo vsu comprobata extat. *Argum. cap. cum dilectus. de condition.* Plene Quesada *d. dis.* 20. *numer.* 78. *&* 79. Torr. *de maiorat. part.* 1. *cap.* 24. *numer.* 36. *&* 37. *& cap.* 45. *numer.* 39. cum alijs D. Larrea *decis.* 53. *numer.* 3. Ald. Mascard. *de interpre. statut. conclus.* 2. *numer.* 88. *&* 139. *& sequentibus.*

281 Et dicta observancia, est optima cuiusvis dispositionis interpres. *L. si de interpretat. l. minime, D. de Legibus.* Pyrro. Corrad. *in praxi dispens. Apost. lib.* 7. *cap.* 7. *numer.* 70. *& in Prax. Benefic. lib.* 2. *cap.* 10. *numer.* 136. *& sequentibus* cum pluribus Conciol. *ad statuta* Eugubin. *in Prælud. numer.* 21. *&* 22. vbi plures refert. Consta, *de juris, & facti ignor. inspect.* 47. *numer.* 7. Menoch. *cons.* 265. *numer.* 7. *v.* 3. Decian. *resp.* 6. *numer.* 35. *vol.* 4. Ludovic. *conclus.* 38. Paul. Rubeo. *de validitate legal. cap.* 42. *numer.* 21. *& seqq. & numer.* 46. *&* 50. *vbi.* Rotam Romanam *decis.* 560. *numer.* 11. *part.* 5. *recent. t.* 2. *allegat. dicentem: & magis comprobatur ex ipsa observantia, quæ in omni materia, est vera interpres, & magistra, & omnem removet dubitationem, alios refert,* Guilielm. Antonius, *de rescriptis moratorijs. conclus.* 9. *numer.* 3. *& conclus.* 20. *numer.* 61. *late* Ciarlinus *controv.* 22. *numer.* 41. *in fine. controv.* 49. *numer.* 25. *controv.* 120. *numer.* 19. *& controv.* 147. *numer.* 24. Seraphin. *decis.* 1401. *numer.* 16. Vrceolo. *Decis. Flor.* 30. *numer.* 12. Vivianus *de jur. Patron. lib.* 4. *cap.* 9. *numer.* 29. *& lib.* 6. *numer.* 29. Roca *select. quæst.* 170. *numer.* 20. *cap.* 171. *numer.* 8. *cap.* 177. *numer.* 13. *& cap.* 187. *numer.* 11. *Quod tam in iure, quam in facto procedere asserit.* Ciarlin. *controv.* 106. *numer.* 84. *& controv.* 226. *numer.* 52. D. Salgad. *de supplicat. ad Sanctis. part.* 1. *cap.* 9. *numer.* 11.

282 Es tanta su eficacia, que ella sola haze presumir el caso, que se duda, expresso en la disposicion. Anton. Butr. *in*

cap.

cap.cum dilectus de consuctud.numer. 50. Soccin.*conf.* 145.*numer.* 2. *&* 3.Decian. *resp.*44.*numer.* 7. *lib.* 2. Rot.*decis.* 574. Y aun es la misma disposicion.Fontan.*decis.* 85.*numer.* 11. *& decis.* 303. *nu.* 16.Cresp.*observ.* 1. *numer.* 115.

283 Y para esto bastan diez años, porque la observancia interpretativa,no requiere prescripcion,sino es vso guardado por algun tiempo. Marta *de success.legali, part.* 4. *quæst.* 6. *art.* 4. *numer.* 11. Quesad. *vbi sup. numer.* 75. Menoch. *cons.* 21. *numer.* 15.*lib.* 1. Juan Bap.Ciarl.*controv.cap.* 106.*numer.* 88. *& sequentibus.* D.Salg.*vbi sup.* Vela *dissert.* 47.*numer.* 21. que afirma ha de seguirse la observancia, contra la verdadera inteligencia , quod etiam ait, Torre.*part.* 1.*cap.* 39. §. 13. *mumer.* 11. ex Beltram.*ad* Ludovis. *decis.* 384. *numer.* 82.

284 Ramòn *cons.* 45.*numer.* 14.tãbien afirma, que no necessita de prescripciõ. Andreol.*controv.* 84.*numer.* 22. Altog.*cons.* 18.*num.* 27.*lib.* 1.Rot. *Recent.decis.* 419.*numer.* 6.*part.* 1.Corrad. *in prax.Benefic lib.* 2.*part.* 10.*numer.* 127.Torre *d.cap.* 39.§.2.*num.* 50.Conciol. *ad Statu Eugub. in prælud. numer.* 23. Seraph. *d. decis.* 1410.*numer.* 7. Ciarlin. *controv.* 12. *numer.* 22. *controv.* 120. *numer.* 23. *controv.* 147. *numer.* 27. *& controv.* 226. *numer.* 47. Salgado , *vbi proximè*, ni de declaracion judicial, *ipse* Ram. *d. cons. & cons.* 6. *numer.* 69. Fontanel. *decis.* 85. *numer.* 24. *Et decis.* 459. *numer.* 9. Camarat. *controv.* 18. *numer.* 22.Cresp.*observ.* 15.*numer.* 16. Lo qual procede, aunque se impropien las palabras, para que la observãcia tenga pleno efecto.Torre *vbi sup. & part.* 3.*decis.* 5.*numer.* 59.

285 Siendo de tanto tiempo, aunque no constàra de la fundacion del mayorazgo, era suficiente, à induzirle,con la calidad observada.*Vt vulgare est apud* D.Molin.*dict.numer.* 60. *& in lib.* 1. *cap.* 3.*numer.* 22. Torre *de maiorat.part.* 2.*quest.* 57.*numer.* 70. Mier. *de maiorat.* 4. *part. quest.* 21. *numer.* 43. Avend. *in leg.* 41. *Taur. Gloss.* 1. *numer.* 3. Flor. de Men. ad Gam. *decis.* 63. Fontanel. *de Pact. tom.* 2. *claus.* 9. *Gloss.* 3. *part.* 2. *numero* 41. Alvarez Pegas. *for. t.* 3. *de O. & A. cap.* 28. *numer.* 376.

286 Y para excluir las hembras , de la sucession,por la observancia,bastavan veinte,ù treinta años.Rot.*apud* Burat. *decis.* 206 *numer.* 22. Capic. Latr.*consult.* 75. *numer.* 242. *&* 333. *to n.* 1. Pues se colige de ella,que desde el principio,se instituyò de agnacion, el mayorazgo, por los actos subsiguientes

con

con que està acreditada. Seraph. *decis.* 1402. *numer.* 2. *& sequentibus.* Ciarl. *controv.* 147. *numer.* 25. *& cont.* 222. *numer.* 56. Paul. Rub. *d. cap.* 42. *num.* 37. *&* 38. Rocca, *Select. cap.* 145. *n.* 27. *& cap.* 161. *num.* 31. vbi plures refert. La qual haze evidente, lo que pudiera dudarse. *d. Cap. cum dilectus. de consuetud.* Ciarl. *d. controv.* 222. *numer.* 41. *&* 42.

287 Aunque huviesse sucedido, vn caso solo, de exclusion de hembras; porque aqui se trata de vna observancia simpliciter interpretativa, *quæ ex vnico actu inducitur.* Gravet. *cons.* 118. *numer.* 2. Card. Cavaler. *D.* 88. *n.* 5. *& coram.* Burat. *D.* 679. *n.* 9. Dunocet. *D.* 6. *numer.* 9. Sanctissimus Innocencius X. *decis.* 448. *numer.* 3. cum alijs, *elegantèr.* Paul. Rub. *de validit. leg. d. cap.* 42. *n.* 16. Card. de Luc. *de regal. disc.* 72 *n.* 5. *vers. Adeoque,* Capic. Latr. *consult.* 2. *numer.* 15. *lib.* 1. Sixtin. *de Regal. lib.* 1. *cap.* 5. *numer.* 109. *quos, &* Bart. Bald. Dec. Rimin. Menoch. Decian. Altogr. Peregr. Pet. Barbos. *& alios refert.* Episcop. Rocc. *Select. disp. cap.* 170. *numer.* 25. *& cap.* 187. *numer.* 12.

288 *Quod maximè procedit*, aviendose inducido, por vna fundacion clara, y siendo cierta, y vniforme la observancia, atendida en los pleytos, que se han ofrecido, Lauren. Vrsel. *conclus.* 139. *numer.* 3. Torr. *de maiorat. part.* 2. *resp.* Bos. *col.* 3. *numer.* 226. & ideo non est recedendum, ab huiusmodi observãcia interpretativa. Vrceol. *decis.* 30. *n.* 12. Cyriac. *controv.* 212. *numer.* 21. *& controv.* 311. *numer.* 15. Rot. *post.* Zach. *de Soc. offic. decis.* 5. *numer.* 11. Seraph, *decis.* 300. *n.* 3.

289 Con que, si en conformidad de la fundacion, que es de agnaciõ, han sucedido los agnados solos, observandola, quando en sus palabras huviera alguna duda, que no puede averla, debiera seguirse, y atenderse la observancia. *Vt dictum est sup. & probat* Torr. *de maiorat. part.* 3. *decis.* 46. *numer.* 26. Vivian. *de iure Patronat. lib.* 4. *cap.* 1. *numer.* 64. Paul. Rub. *d. cap.* 42. *numer.* 38. *& seqq. & numer.* 42. Rocc. *Select. cap.* 193. *numer.* 9. Lo que procede, aunq̃ las palabras, se impropien, y violenten. Mansio. *consult.* 98. *numer.* 33. *&* 39. Vrceol. *decis.* 48. *numer.* 8. Card. de Luc. *de Benefic. disc.* 67. *numer.* 6. Spad. *cons.* 54. *numer.* 37. Torr. *de Primog. d.* 1. *part. cap.* 39. §. 13. *& par.* 3. *decis.* 15. *numer.* 59. D. Solorç. *de jur. Ind. tom.* 2. *lib.* 2. *cap.* 21. *numer.* 24. D. Larr. *decis.* 92. *cum alijs* Mald. *ad* Mol. *lib.* 2. *cap.* 6. *numer.* 57.

290 Aunque esta observancia requiriesse prescripcion (que como queda fundado, no la necessita) la avia en nuestra especie, por el lapso de mas tiempo, que requieren los AA. Ciarlin. *controv.* 110.*numer.*12. pues ha mas de 200. años qne los agnados solos suceden; y no se puede dudar, que el derecho de suceder, *iure maioratus* es prescriptible, *vt sup. est dictum, num.* 285. *& patet, ex cap. cum de Beneficio de Præbend. in* 6. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 3. *numer.* 22. *& ibi* Add. *& lib.* 4. *cap.* 10. *numer.* 10. *latè* D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 93. *per tot.*

291 Y con mayor facilidad, y menos tiempo, se induce la prescripcion de la calidad de el mayorazgo, *argum. Leg. Pro legato ff. Prolegat*, Bart. *in cap. si diligenti de præscript. elegantèr* D. Larr. *decis.* 53. *sub numer.* 5. ibi: *Tamen ad præscribendam qualitatem successionis vnius substituti contra alium, sufficiet præscriptio ordinaria, cap.* 1. §. *Si quis per* 30. *si de feud. def. fuerit, controv. cap. ad Audientiam* 13. *de præscript.* Cabed. Barbos. & alios referens.

292 De que resulta, ser incontrovertible, que en el espacio de 247. años, que desde la primer sucession hasta la vltima passaron, estèn prescriptas, la forma de suceder, y la calidad de la sucession. Leon *decis.* 83. *numer.* 14. que afirma, se decidiò assi en la Real Audiencia de Valencia, y en el Consejo de Aragon. Fusar. *de substitut. quæst.* 528. latè Flor. de Men. ad Gam. *decis.* 17. *&* 84. D. Castill. *vbi sup.* §. 8. *numer.* 47. D. Molin. *lib.* 2. *cap.* 6. *ex numer.* 1. *vsque ad* 43. *& lib.* 4. *cap.* 10. *numer.* 10. *&* 36.

293 En este caso no se duda de el mayorazgo, por cōstar de la fundacion, y aviendo tan antigua, y continuada observancia de agnacion, no admite duda la eficacia de la prescripcion, *vt de praxi testatur*, Mier. *d. part.* 4. *quæst.* 21. *numer.* 38. Add. *ad* Molin. *d. cap.* 6. *à numer.* 51. *ad* 55. D. Castill. *d. cap.* 93. §. 8. *numer.* 10. *&* 13. ni de que debe sucederse en èl, con esta calidad, *vt ex* Larr. *diximus, & probat* D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 11. *numer.* 11. Valasc. *de iure emphyt. quæst.* 8. *numer.* 42. *& quæst.* 51. *numer.* 1. Alvar. Peg. *de maior. interd. poss. cap.* 4. *numer.* 309.

294 Maximè, constando de quatro actos formales, en que los agnados mas remotos excluyeron las hembras proximas, *de quibus sup. numer.* 13. *&* 270. y para que la agnacion se prosiguiesse bastava, vno de ellos, D. Molin. *d. cap.* 6.

nu-

numer. 26. Garc. *de Nobilit. in Divis. oper. numer.* 57. Burg. de Paz. *quæst.* 2. *numer.* 131. Lara *de Anivers. lib.* 1. *cap.* 5. *numer.* 47. Solorz. *lib.* 2. *cap.* 24. *numer.* 82. Rot. *Recent. decis.* 169. *part.* 12. Conciol. *ad stat. Eugub. in prælud. numer.* 33. *in fine.*

295 Y quando se necessitara de dos actos, *ex cap. cum de Beneficio de Præbend. in* 6. cum alijs Pegas *d. numer.* 309. aviendo mas, en nuestro caso era evidente esta sentencia, ex latè traditis a D. Valençuela *cons.* 97. *n.* 104. & alijs sup. relatis.

296 Concurren siete sentencias à autorizar la agnacion, que eran suficientes, para favorecerla, *nam illa opinio est tenenda, secundum quam sæpe, iudicatum fuit.* Franchis *decis.* 238. *numer.* 3. Vrceol. *decis.* 46. *numer.* 18. *&* *decis.* 48. *numer.* 7. *&* 29. pues consta de los autos, que el año de 1479. aviendo muerto Don Rogerio *numer.* 7. dexando tres hijas, disponiendo en su testamento, de este mayorazgo, en el hijo que avia de nacer de Doña Elvira su hija (que no està en el Arbol) Don Jayme Ladròn, pretendiò, por varon agnado, la sucession, y se convinieron las Partes, en que se quedasse con ella. *Memor. numer.* 36. *&* 37.

297 Y en el año siguiente, puso demanda, diziendo, que por aver muerto su hermano Don Rogerio, sin hijos varones, le tocava la sucession, y con citacion de Doña Elvira, y de Don Balthasar Ladròn, *numer.* 11. obtuvo sentencia de el Justicia Civil. *Memor. numer.* 38.

298 Despues el Vizconde de Viota, que estava casado con Doña Isabel (que tampoco està en el Arbol) hija de Don Rogerio, *numer.* 7. pretendiò la sucession de el Estado, por su hijo Don Juan; y entrò violentamente en la de Chelva, despojando à Don Jayme, *numer.* 9. y teniendo noticia el Rey de esta violencia (assi lo refieren, Zurita. *lib.* 20. *de sus Anales de Aragon, cap.* 32. *fol.* 305. *tom.* 4. Y el Padre Juan de Mariana. *tom.* 2. *lib.* 24. *cap.* 20.) le mandò que entregasse dichas Villas, al Theniente de Governador de Valencia; pero no obedeciò, antes se hizo fuerte en la Villa de Manzanera, ocasionando se pusiessen en Arma, ambos Reynos; cuyas gentes pelearon sobre dicha Villa, declaradose el siguiente año à favor de Don Jayme, *numer.* 9. la sucession; y aunque aviendo casado à Don Juan, su hijo, el Vizconde de Viota, prosiguiò la pretension, se bolviò à declarar

el

el vinculo à favor del mismo Don Jayme, à quien sucediò Don Pedro, su hijo, numer. 15.

299 Esta declaracion no està en los autos, pero refiriendola Autores tan graves debe tenerse por cierta, *ex fide debita historijs antiqui*, *& in nihilo suspectis leg. 1. vbi*: Bald. *ff. de offic. quæst. leg. 1. ff. de offic. Præfecti Præt. cap. cum causam de Probat. vbi latissimè* Abbas, & DD. *& in l. 1. D. si certum petatur*. D. Valençuel. *cons.* 35. *numer.* 84. And. Sicul. *in tract. de Præstant.* Cardin. *quæst.* 1. Mager. *de Advocat. Arm. cap.* 18. *numer.* 193. *D. D.* Salgad. Cast. Larr. Suelv. Vela. Pareja & aliis, D. Olea *tit.* 3. *quæst.* 3. *numer.* 22. D. Solorz. *in disc. de Prefer. Reg. Cons. Ind.* §. 4. *n.* 19. D. Castr. *allegat.* 8. *n.* 64. Petrus Racha *in Cerdistolog. rerum civil. cap.* 15. *n.* 45. Cardin. de Luca *de Regalib. disc.* 51. *numer.* 7. Pacis Jordan. *Elucubrat. lib.* 4. *tit.* 17. *nu.* 270. Trobat cum pluribus, *de effectib. in Mem. Præscript. tom.* 1. *quæst.* 12. *numer.* 6. *& quæst.* 4. *numer.* 4. *&* 5.

300 Estienden algunos este dictamen, aunque los Historiadores *de Auditu alieno loquãtur, modo ab improbis impostoribus nõ derivetur*. Immo se dize notorio lo que en las Historias comùnmente aprobadas se contiene. Bald. *in leg. ea quidem, C. de accusat. numer.* 25. Loazes *in Alleg. pro Marchioni de los Belez, numer.* 27. Caputaquens. *decis.* 160. *quæst.* 2. lo qual milita con mayor razon en los Historiadores natural. D. Larr. *decis.* 7. *numer.* 29. y mas haziendo verosimil esta verdad la carta del señor Rey Catholico. *Memor. numer.* 29. en que manda se restituya à Don Jayme el Vizcondado, sin dàr cuenta de los frutos.

301 Pero antes que recuperasse la possession, muriò, y Don Pedro, numer. 15. fue declarado con citacion de los interessados, año de 1485. sucessor en el mayorazgo por el Justicia Civil, *Memor. numer.* 40. *& sequentibus*, y se le diò la possession de que estava despojado, como à hijo de Don Jayme, *numer.* 9.

302 Casò segunda vez el Vizconde Don Jayme, y persuadido de su muger, instituyò en sus codicilos à su hijo menor Don Jayme, *numer.* 9. quien obtuvo cession, de las hijas de Don Roger, numer. 7. y pidiò la immission, en fuerza de vno, y otro, à que se declarò no aver lu-

lugar. *Memor. numer.* 43. por ser este mayorazgo de agnacion, *& consequenter* la cesion inutil, por defecto de derecho, en quien la hizo; y en otra sentencia de el mismo señor Rey, dada contra D. Jayme, *num.* 19. y su madre, sobre la liquidacion de bienes libres, y vinculados, año de 1493. por sì, y como cesionarios, de las hijas de Don Roger, se dize, que D. Pedro estava declarado por sucessor, y que se le avia adjudicado el Vizcondado, por el vinculo fundado en la donacion, y testamento. *Memor. numer.* 46.

303 Y aunque estuvo en quieta, y pacifica possession de el Estado, no pudo tomar la, de la Villa de Manzanera, porque el Vizconde de Viota se defendia, no solo con los afectados derechos de su muger, y su hijo; pero con el Titulo de venta, que tenia del Vizconde D. Roger que no pudo venderla estando vinculada *ex tradit.* à D. Molin. *lib.* 2. *cap.* 3. *numer.* 38. D. Ferdin. Matut. *disq.* 4. *numer.* 2. *& sequentibus.* Antunez *de Donat. Regijs*, *lib.* 2. *cap.* 7. *numer.* 24. *& cap.* 11. *numer.* 89. *& cap.* 29. *numer.* 101.

304 Finalmente, por sossegar, vandos tan sangrientos, de orden de su Magestad, se eligieron entre las Partes, año de 1503. Compromissarios, con amplissimas facultades, en que se incluyeron las pretensiones, antiguas, y modernas, se presentaron, la donacion, el testamento, y otros instrumentos, y declararon los Arbitros, por su sentencia, no podia suceder en este vinculo hija, ni nieta, porque la voluntad de el Fundador, avia sido, que la sucession viniesse en hijo, ò nieto, varon legitimo, y sus descendientes varones por linea masculina, cuya sentencia aprobaron, y consintieron las Partes, *Memor. numer.* 50.

305 D. Juan, *numer.* 24. premuriò à su padre, dexando por su hija, à Doña Margarita, *numer.* 33. *Memor. numer.* 48. Y aviendo sucedido D. Pedro, *numer.* 25. por declaracion de el Justicia Civil, de el año de 1522. fue excluida Doña Margarita, nieta de la linea primogenita, y entrò à suceder D. Pedro, *numer.* 25. hijo de segundo matrimonio, como varon agnado, *Memor. numer.* 55. *&* 56.

306 Y aunque viviò Don Pedro, hasta el año de 1541. y dexò por hijas, à Doña Esperanza, *numer.* 34. y Doña Gracia, *numer.* 35. las excluyò Don Francisco, *numer.* 36. por declaracion de el Justicia Civil de el mismo año; y avien-

do este muerto, el de 1576. se sequestrò el Estado, y puso Don Francisco, *numer.* 27. demanda de immission, à que se opusieron Don Pedro, *numer.* 28. y D. Pedro Maza, *numer.* 38. excepcionando, aver sido nulo, el matrimonio, que intentò contraher D. Jayme, *numer.* 19. con Doña Isabèl Bonet, *numer.* 18. despues de la muerte de Domingo Matheo su marido, y consiguientemente ser ilegitimos D. Francisco, *numer.* 27. y D. Pedro, *numer.* 28. padre de D. Jayme Zeferino, *numer.* 36. porque eran havidos en muger Rapta, à quien avia ofrecido palabra matrimonial D. Jayme, *numer.* 19. viviendo dicho Domingo, y aun dado causa à su violenta muerte, en que jamàs el Sumo Pontifice quiso dispensar sin la clausula *dummodo rapta non fuerit*, cuyo requisito cierto, hazia evidente la nulidad de el matrimonio, *de quo vidend.* Sanch. *de Matrim. lib. 7. disp.* 13. Pyrr. Corrad. *In prax. dispensat. lib. 7. cap. 6. ex numer. 48. ad explanationem Tridentin. sess. 24. cap. 6.*

307 Entonces nadie dudò, que D. Jayme (que no està en el Arbol) hermano mayor de dicho D. Francisco, *numer.* 27. y D. Pedro, *numer.* 28. fuesse spurio, è incapàz, no solo de suceder en este mayorazgo, *ex trad. sup. numer.* 239. sino en los bienes libres. *Vide infr. art. 2. §. 6.*

308 Ni aora puede dudarse tampoco, que reconociendo dicho Don Jayme esta verdad, ò por no hazerla mas notoria, ò por no Patrocinar vna injusticia, nunca se atreviò à litigar, ni sus descendientes en las vacantes, que se ofrecieron despues de la muerte de su padre Don Jayme, *numer.* 9. dexando passar la sucession, à su hermano menor Don Francisco, *numer.* 27. à su sobrino, D. Jayme, *n.* 36. y à los demàs sucessores, no siendo creìble, que voluntariamente perdiesse tan noble, y rico mayorazgo, guardandosele à sus Pupilos, y privando de èl, à su descendencia. *Ad Leg. cum de indebito 25. ff. de Probat. Lg. Qui Vas, §. Vetare 3. ff. de furt.* Matth. *de Re crim. controv.* 61. *numer.* 22. *exornat* Tiraq. *in leg. si vnquam, verb. donatione largitus, numer. 206. C. de revocat. donat.* Petr. Barbos. *in leg. quæ dotis, numer. 27. & sequentibus solut. matr.*

309 Finalmente, en aquel pleyto, se diò sentencia en la Real Audiencia, año de 1578. que confirmò el Consejo;

el de 1581. por la qual, en fuerza de la fundacion del mayorazgo, expressada en la donacion, y testamento, y aprobando todas las sucessiones de agnados, desde Don Ramòn, *numer.* 4. declarò la possession à favor de dicho D. Francisco, *numer.* 27. hermano menor de D. Jayme, por la quasi possession de legitimo en que dezia se hallava, mandandole dàr fianza, de restituir los frutos, en caso que el Eclesiastico à quien tocava el conocimiento Mald. *de 2. supp. tit. 4. quæst. vn. numer. 12. & sequentibus*, declarasse por nulo el matrimonio de sus padres, la qual ratificò al tiempo de tomar la possession, D. Jayme Zeferino, *numer.* 36. *Memor. numer.* 59. *& dicetur Latius infr. art. 2. §. 6.*

310 Las seis, de estas sentencias (exceptuando la de el compromisso) obran cosa juzgada à favor de los agnados, que con esta calidad, pretendieren la sucession de el mayorazgo. *Leg. ex contractu, ff. de re. iud. leg. 31. §. fin. ff. de neg. gest. leg. 4. si dicantur, ff. fin. reg. leg. 19. 20. & 21. tit. 22. part. 3. & ibi* Greg. Lop. D. Mench. *de success. 3. creat. §. 6. numer. 28. & §. 15. numer. 16.* Baron. *de citatione. quæst. 22. numer. 28.* Peregrin. *art. 53. vbi* Cens. *vers. Tertiò observo, fol.* 557. Canc. *var. lib. 2. cap. 16. numer. 100.* Leon. *decis. 93. numer. 10.* Ualençia. *Illustr. lib. 2. tract. 2. cap. 10. numer. 17.* D. Molin. *lib. 4. cap. 8. numer. 13.* D. Larr. *decis. 35. numer. 17. & decis. 77. numer. 10.* D. Salg. *de Reg. Protect. 4. part. cap. 8. numer. 312. & labyr. part. 1. cap. 40. numer. 24. & part. 3. cap. 1. numer. 16.* Capic. Latr. *consult. 52.* Fontanel. *decis. 594. & 595.* Noguer. *alleg. 25. numer. 128.* D. Cresp. *obs. 22. numer. 10.*

311 Las 4. que fueron dadas, en juyzio petitorio obrã absolutamente excepcion de cosa juzgada, à favor de D. Francisco, *numer.* 65. y las dos, en el possessorio *Adipiscendæ (& si dubitet.* D. Cresp. *obs. 23. numer. 168. & obs. 103. numer. 70.*) tambien producen la excepcion misma, aunque huviesse vna sentencia sola contra los siguiẽtes, que intentaren la sucession, porque son declaratorias de la fundacion, y determinan la qualidad, que tiene, y la de las personas, que han de suceder. *Doctè, & elegantèr prosequitur.* Paz *de Ten. lib. 2. cap. 43.* Noguer. *d. alleg. 25. numer. 151. & 152.* Add. *ad* Molin. *lib. 3. cap. 13. numer. 22. Vers. Aut disceptatio,* omnia comprobans. Alv. Peg. *de maiorat. interd. poss. cap. 10.*

nu-

numer. 612. 616. 736. *& sequentibus* 751. 759. 765. 797. *& de maiorat. cap.* 14. *numer.* 97. *vbi, postquam plures retulit, ait.* ibi: *Qui omnes sententiam super vocationis interpretatione prolatam, omnibus nocere successoribus affirmant, & cap.* 15. *numer.* 37. *&* 53. *&* Forens. *tom.* 3. *de oblig. & Act. cap.* 27. *numer.* 351.

312 Lo qual procede sin duda, quando la sentencia possessoria, fue executada, y aprobada, por los sucessores, de los que la obtuvieron, y por ellos mismos, como en nuestro caso, *leg. Pomponius de neg. gest.* Surd. *cons.* 18. *numer.* 2. Giurb. *decis.* 24. *numer.* 29. Grac. *discept.* 421. *numer.* 20. cuyo derecho tambien se litigò por el que las obtuvo, y es el motivo de ser perpetuas semejantes sentencias, D. Mol. & Castill. Mald. *de sec. supp. tit.* 1. *quæst.* 3. *numer.* 25.

313 Quando no huviera ninguna, el compromisso solamente, bastàra para assegurar la agnacion de este mayorazgo, è inferir perjuyzio à todos los sucessores, por averse hecho para apaciguar las revoluciones, y vandos, entre los Vizcondes de Chelva, y Viota, *vt ex plurib.* Fusar. *quæst.* 563. *numer.* 8. D. Molin. *lib.* 4. *cap.* 9. *numer.* 22. vbi Add. Seisè *decis.* 384. *numer.* 1. por ser tan antiguo: que ha mas de 150. años que se executò. Menoch. *lib.* 2. *præs.* 10. *numer.* 64. Add. *ad* Molin. *vbi sup. numer.* 20. *vers. Quod absque dubio*: porque està confirmado por su Magestad. Molin. *vbi sup. numer.* 32. *& ibi* Add. *vers. Limitatur* 2. *& limitatur* 4. por la observancia que ha tenido, y bastàra la de 20. años, con la confirmacion Real. Add. à D. Molin. *vbi sup. numer.* 32. 37. *&* 39. ibi: *& praxis admittit. conferunt trad. sup. ex numer.* 286.

314 Resulta evidentemente, que la disposicion contenida, en donacion, y testamento, fue agnaticia, en todos los varones, de D. Ramòn, y de D. Pedro, cabezas de las lineas masculinas, que constituyò el Fundador; assi porque expressamente se manifiesta en ella, como por las eficazissimas congeturas, observancia, prescripcion, y sentencias, que tienen los agnados, à su favor, como lo declara la sentencia de el Consejo. *vers. Nec dicti comites. circa finem.*

§. IV.

Infierese, del llamamiento de Don Pedro Ladron, numer. 5. el de Don Francisco su sexto nieto; y que la sentencia de el Consejo debe confirmarse sin embargo de la restitucion in integrum, y la suplicacion interpuesta por Doña Lucrecia, numer. 62.

315 ACreditan el derecho de D. Francisco, *n.* 65. los fundamentos referidos, y la grã justificació de la sentencia del Consejo; pues siendo este mayorazgo de rigurosa agnacion, y no aviendo al tiempo de la vacante, por muerte de el Conde D. Gaspar, *n.* 52. otro agnado, que D. Francisco, en cuya Genealogia nadieduda, por estàr juridicamente probada, es preciso recayesse en èl, la sucesion, como persona, en quien se hallava la qualidad precisa para suceder, como varon, descendiente de varon, por linea masculina, cuya calidad le habilitò, para que passasse en èl, la sucesion ipso iure. Soc. Jun. *cons.* 168. *num.* 80. *vol.* 3. Roland. *cons.* 82. *numer.* 40. *vol.* 3. Grac. *cap.* 621. *numer.* 8. & 9. Peregrin. *de fideicomm. art.* 27. *numer.* 15. *cum alijs* Alois. Mans. *consult.* 63. *numer.* 34. & 35. en conformidad de la voluntad de el testador, que tenian contra sì, las hijas de D. Gaspar, *numer.* 52. por defecto de la qualidad, masculina. *Ex L. si cognatus, ff. de reb. dub.* Menoch. *cons.* 106. Mans. *vbi sup. numer.* 34.

316 Pues ni Doña Mariana, ni Doña Lucrecia pudieron continuar la linea qualificada en la forma referida, sino es D. Francisco que era el agnado solo. Soc. Jun. *cons.* 69. *numer.* 30. *lib.* 3. Curt. Jun. *cons.* 5. *numer.* 25. Greg. Lop. *in leg.* 1. *tit.* 6. *part.* 4. *verb. Linea de parentesco,* ibi: *In fæmina vero linea virorum non continuatur, immo extinguitur, & in ea incipit linea fæmenina.* Menoch. *cons.* 205. *numer.* 28. & 35. *lib.* 3.

317 Aun en la propiedad se hallara sin legitimo contradictor, pues quantos medios, resultan de la fundacion, le hazen indubitable sucessor. *Ad trad. per* D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 12. *numer.* 9. D. Valenç. *cons.* 97. *numer.* 220. y en la possession es fuera de toda duda, pues tiene probado *ad leg.* 1. *ff. quor. bonor.* su llamamiento, el caso de èl, y el concurso de las calidades, que la fundacion requiere. *Leg.* 44. *§. Plautius,*

ff. de condition. & demonstrat. Leg. si quidem, Cod. de except.

318 El caso, y la qualidad, constan de lo que queda fundado; y el llamamiento consta evidentemente de la *clausula* 3. de la fundacion, en que se previene, faltando la linea masculina de Ramon: *Que todos los bienes, por el Fundador, arriba donados, como arriba se contiene, quando, que quando, al dicho Vizconde le plazca, ordenar de ellos, en su vltimo testamento, sean donados, bueltos, y convertidos à los vinculos, y dexas, que en aquel su vltimo testamento se contendràn, y ordenaràn; assi como en aquel vltimo testamento, serà visto, ser ordenado, y declarado, à la letra.*

319 Esta clausula se refiere al testamento (parte de la fundacion. *ex trad. sup. numer.* 59.) y especialmente à la 7. en que dispone: *Que faltando los descendientes varones de Ramon, buelva la herencia, con las condiciones, formas, y maneras, ordenaciones, retenciones, y cosas contenidas en la clausula del dicho Ramon, &c. A Pedro Ladron hijo nuestro, y descendientes de èl, por grado de descendientes, haziendo, y cumpliendo, todo lo que en dicha clausula es contenido.*

320 D. Pedro, *numer.* 5. està nombrado expressamente, y no siendo ninguno de los Litigantes descendiente varon de el Fundador, por linea masculina, no pueden intentar la sucession, porque solo D. Francisco tuvo esta calidad; en cuya virtud, està incluido en el llamamiento expresso de D. Pedro, su sexto abuelo, y en las palabras, *descendientes de èl, por grado*, porque la voz *descendientes*, comprehende à todos. *Ex Leg. Liberorum, ff. de V. S.* como si à cada vno se nombrara. *Leg. si duæ in fin. ff. de Admin. Tut.* y aquel llamamiento generico, se distribuye en vocaciones expecificas à las personas habiles à suceder. *Vt in leg. omnes* 3. *Cod. de Præscript.* 30. *vl.* 50. *ann. & ibi gloss.* y en qualquiera especie, se halla propiamente genero. *Leg.* 1. *§. Conventionis, ff. de Pact.* Casanat. *cons.* 60. *numer.* 9. *& sequentibus.*

321 No concurriendo otro agnado, à esta sucession, como afirmava D. Francisco (cuya assercion bastava à justificarlo. Grac. *discept.* 568. *numer.* 29. Altogr. *cons.* 66. *num.* 21. *cum alijs;* Conciol. *alleg.* 31. *numer.* 15. & 17. ibi: *Quod vero nullus alius adsit agnatus, dicitur probatum, eo ipso, quod assertur, nullum alium extare, ita vt onus probandi, alium ex-*

extare, *incumbat adversario*. Farin. *decis*. 693. *numer*. 2. *t*. 4. Cens. ad Peregrin. *art*. 43. *vers. Secundò declara*.) Ni pudiendo verificarse en otro, sino es en èl, la calidad agnaticia, como varon de varon, descendiente de D. Pedro, es lo mismo, que si nominadamente huviesse llamado à Don Francisco. *Leg*. 1. & 2. *D. de lib. & posth*. Mantic. *de coniect. lib*. 7. *tit*. 8. *numer*. 11. Merlin. *controv. cap*. 48. *numer*. 19. *cent*. 2. Cyriac. *controv*. 128. *numer*. 120. *cum alijs adductis*, *à* Conciolo *d*. *Al*. 31. *numer*. 16.

322 *Ex quo fit*: Que luego que en D. Gaspar, *numer*. 52. feneciò la linea masculina primogenita, ocupò la primogenitura D. Francisco, por hallarse con la qualidad deseada por el Fundador, *vt ex pluribus observat* Pegas. *de maiorat. cap*. 9. *numer*. 595. Reputandose las hijas de D. Gaspar, y los cognados descendientes de las de los otros Posseedores, como estraños, para esta sucesion, por carecer de la calidad, que influìa, el derecho de suceder. *Elegantèr* Cardin. de Luc. *de fideicomm. disc*. 203. *numer*. 8. *in suplem. t*. 3. Episcop. Rocca *Selectar. disp*. 3. *numer*. 15.

323 Luego el llamamiento de D. Francisco, no solo es literal, sino preciso, porque no pudiendo suceder en este mayorazgo, ninguno que no sea verdadero agnado varon, segun la regla de la voluntad, ò se ha de faltar à ella *impiè*, *& crudeliter ad leg. contra voluntatem*. 7. *Cod. de testament. manumiss*. Add. ad Barbos. *lib*. 19. *cap*. 42. *numer*. 4. ò debiò suceder D. Francisco, en virtud de su llamamiento, conforme à lo que dispone el testador. *Conf*. D. Augustinus. *lib*. 5. *de Heresi. vbi ait. Testatoris voluntate, aut hæreditate carendum*.

324 No solo por concurrir en D. Francisco, todos los requisitos expressados, debiò darsele la possession de el mayorazgo, que tambien tuvo igual derecho à los Titulos de esta Casa, al de Vizconde, por la fundacion, y al de Conde, porque se concediò à D. Jayme, *numer*. 36. erigiendo en Condado, la Villa de Sinarcas, y quien deba suceder en ella, y el mayorazgo ha de suceder en la Dignidad, y el Titulo. *Iuxta communem distinctionem* Frecciæ *de sub feudis lib*. 2. *cap. de Authoritate. Baronum*, *numer*. 33. *vers. Comes creatur*. Ponte *cons*. 1. *numer*. 3. & 58. Menoch. *præsumpt*. 105. *numer*. 26. *lib*. 3. & *cons*. 903. Sacca. *cons*. 50. *numer*. 142. sin que

pue-

puedan separarse. Mieres. *de maiorat. part.* 1. *quæst.* 26. *numer.* 44. Greg. Lop. *in leg.* 6. *tit.* 26. *part.* 4. *&* *in leg.* 12. *tit.* 2. *part.* 2.

325 Pues aunque se intente dezir, que la merced de este Titulo, se dirigiò à la persona, aviendose hecho de Sinarcas, Villa del mayorazgo, que posseìa, debe entenderse Real la concession, *dum non constet de contraria Principis mente*, è inherente à la Villa. Bart. *in l. fin. D. de servitut. Legat, numer.* 9. Cuya doctrina concilia con la de Bald. *in l. fin. de Const. Princip. Elegantèr Insignis* Petr. Barbos. *in l. quia tale D. solut. matrim. numer.* 12, *& sequentibus, tom.* 2. Menoch. *de arbitr. lib.* 1. *quæst.* 68. *& de præs. lib.* 4. *præs.* 121. *& cons.* 176. *numer.* 14. Bobadilla, *lib.* 2. *Polit. cap.* 6. *numer.* 6. *pluribus relatis.* D. Olea *de ces. iur. tit.* 3. *quæst.* 1. *numer.* 29.

326 Y como Real, es transitoria à todos los sucessores en dicha Villa, *Leg.* 1. *§ Permititur. D. de aqua, quot. & estiv. leg.* 3. *§. Rebus. leg.* 4. *§. Quamquam D. de censibus*, Menoch. *cons.* 905. *numer.* 19. Ponte. *d. cons.* 1. *numer.* 58. *& cons.* 7. *numer.* 20. *lib.* 2. Rovit. *in Pragmatica* 1. *de titulos abus. numer.* 64. Mastrill. *de Magistrat. lib.* 4. *cap.* 10. *numer.* 22. Cancer. 3. *var. cap.* 3. *numer.* 324. D. Olea, *vbi proximè*, *& cons. tit.* 6. *quæst.* 2. *ex numer.* 5. *& seqq.*

327 Porque quando, la Villa, de que se Titula, es de mayorazgo, el Titulo, queda vnido, à èl perpetuamente. Bobadill., *vbi: prox.* Fontanell. *de Pactis tom.* 2. *clausul.* 5. *gloss.* 10. *part.* 1. *numer.* 25.

328 Assi se declarò en la Real Audiencia de Valencia, en el Marquesado de Navarrès, y Condado de Castellar: y en el Consejo de Aragon, en el Condado de Buñòl: *Et hoc iure vtimur.* D. Molina *de Hisp. Prim. lib.* 1. *cap.* 11. *numer.* 24. *&* 25. P. Molin. *disp.* 581. *numer.* 5. Mastrill. *de Magistr. lib.* 5. *cap.* 12. *per totum.*

329 Tan justificados medios, hazen indubitable el derecho de D. Francisco, y la confirmacion de la sentencia, publicada en la Real Audiencia à 2. de Setiembre de 1666. (que se pone al fin de este papel) con votos de el Consejo de Aragon, y Associados del Supremo de Castilla *de qua sup. numer.* 14.

330 No obsta la *restitucion in integrum*, introduzida contra

tra esta sentencia, ni la replica subsidiariamente interpuesta, que oy prosigue Doña Lucrecia, queriendo privar de los frutos (que hizo suyos D. Francisco, *numer. 65.* durante su possession) à sus hijas, y herederas.

331 Porque la restitucion, *Quæ minori conceditur in sententiam, ad præscriptum. Leg. 1. & sequentibus, tit. 23. part. 3. l. 6. tit. 19. part. 6.* Amato *resol. 65. numer. 1. & sequentibus.* Gomez *var. lib. 2. cap. 14. numer. 5.* Christineus *dec. 124. vol. 2.* Baronius *de effectibus min. ætat. eff. 39. numer. 50.* Card. de Luca. *de regalib. disc. 51. numer. 2. & disc. 194. numer. 2. & de Decimis. disc. 1. numer. 3. & de Iudicis disc. 36. numer. 58.* como pedida, contra sentencia del Principe, ò de su Consejo Supremo, que le representa. *Ex* Bachovio. Joan. Schilier. *in Prax. Iur. Roman. dict. exercit. 2. tit. 3. §. 6.* se presume maliciosamente intentada. Angel. *in l. 1. D. Nihil Novari* Sfortia *de Restit. in integ. part. 1. quæst. 43. art. 5. numer. 68.* Carroc. *de exception. excep. 48. numer. 58. & sequentibus*, ibi: *Nisi præsumpta calumnia esset fortis, puta si petatur restitutio, contra sententiam Principis : Porque todo home debe sospechar, que sus juyzios, son derechureros, è complidos. Vt ait leg. 17. tit. 23. part. 3.*

332 Esta presumpcion, es evidencia en este caso, porque ni ay lesion, ni ha mostrado Doña Lucrecia; en què consista, para pedir la restitucion, *vt de iure tenebatur. L. Quod si minor, §. 1. D. de minor. L. minoribus, Cod. de restit. in integ:* ibi: *In quibus se captos probare possunt. Leg.* ibi: *Cà si esto non fuere probado, non se desatària lo que fuesse fecho, ò puesto con èl, ò con su Guardador. Et Leg. 5. tit. fin. part. 6. leg. 5. tit. 11. part. 5.* ibi: *E si el Juez fallare esto en verdad. Cap. constitutum. 8. de in integ. rest.* ibi: *Et eos Læsos esse constiterit.* Gratian. *forens. cap. 767. numer. 41. & cap. 797. numer. 24.* Altograd. *cons. 5. numer. 88. & cons. 24. numer. 30. lib. 1.* Magon. *Decis. Luc. 31. numer. 28.* Paulo Chistineo *decis. 119. & sequentibus, lib. 2.* Baronio. *de effect. Min. ætat effect. 39. numer. 36.* ibi: *Sed Lesio.* Card. de Luca *de Alienat. disc. 69. numer. 7. & de credito. D. 165. numer. 10. & de fideicomm. disc. 155. numer. 9.* Add. ad Barbos. *lib. 16. cap. 63. ax. 1.* Antunez *de Donat. Reg. lib. 3. cap. 32. numer. 19.* Anton. Gomez *var. dict. lib. 2. cap. 14. numer. 5. vers. Duodecimo infertur.* Gregor. Lop. *in dict. leg. 2. numer. 4. vbi concordantes allegat.* Rota *decis. 333.*

numer. 1. *part.* 4. *recent.* Sfortia *de restit. in integr. part.* 1. *quæst.* 4. *art.* 1. Conciol. *All.* 52. *numer.* 30. D. Larrea *elegantèr*, *D.* 70. *numer.* 12. *& seqq.*

333 Y faltando la lesion, falta la substancia de la restitucion. Ripol *var. cap. ultim. numer.* 65. Antunez. *dict. num.* 19. ibi: *Est namque Lesio, restitutionis substantia, sine qua non conceditur.* D. Larrea *D.* 70. *numer.* 13. *ubi optimè.* Magon. *Decis. Flor.* 10. *numer.* 22. *& decis.* 104. *numer.* 25. *& decis.* 133. *numer.* 6. Cabal. *cons. Dec.* 115. *lib.* 1. donde dize: que para que se dè restitucion, contra la sentencia, al menor, se requiere plena, y clara probança de la lesion, de suerte, que se evidencie la iniquidad, y la injusticia; y si esta fuere dudosa, debe denegarse. Quod aprobat Rota: *decis.* 236. *numer.* 2. *part.* 10. *recentior. & decis.* 219. *numer.* 12. *part.* 13.

334 Los motivos, que para introduzirla propuso, *de quibus sup. numer.* 16. fueron los mismos, que antes de la sentencia, avia alegado (que como irrelevantes se despreciaron) sin que pudiessen las mayores ponderaciones, equivocarlos el semblante àzia la novedad (aun el de las proposiciones de derecho. Card. de Luca *de iudicijs disc.* 38. *numer.* 10.) que se requiere. *Leg.* 6. *tit.* 19. *part.* 6. ibi: *O si mostrasse razones nuevas, à tales que ge las debiessen recibir*, y Gregor. Lop. *en ella, numer.* 12. dize con la *Gloss.* Salicet. *y otros*, que no bastan nuevas probanzas, para que sea estimable la restitucion, sino qu es preciso, aya causas nuevas.

335 Pero es constante, que ni aun de aquellas, que se disputaron, y fenecieron en la sentencia del Consejo, se ha hecho probãza, despues de tanto tiẽpo, tanto empeño, en la injusta prosecucion de este litigio tantas, y tan repetidas diligencias, que acreditan: *Hanc oppositionem, esse manifestè calumniosam, ac provide non admitendam: ut alias dicabat* Carleval. *de judicijs tit.* 3. *disp.* 12. *numer.* 4. *&* 16. *& non debere succurri minori, dolose agẽti.* Baron. *de efect. min. ætatis. eff.* 35. *numer.* 13. D. Castill. *t.* 6. *cap.* 127. *nume.* 37.

336 Resultando, pues, la malicia de pedirla, y el ningun motivo que ay para atenderla, no es justo impida la confirmacion de la sentencia del Consejo, ni que tenga efecto alguno. Graciano *disceptat.* 762. *numer.* 18. *& discep.* 904. *numer.* 13. Caball. *cons.* 17. *& dict. cons.* 115. Rot. *in Novissimis Decis.* 1. *numer.* 5. *part.* 6. cum alijs pluribus, Sabelli. *d.* §.

25.

25. *numer.* 4. *verſ. Ad hoc.* Ibi: *Et non docens de leſsione, & cauſis legitimis, dicitur calumnioſè petere, ac tunc eſt deneganda. Conſ.* Bald. *conſ.* 389. *numer.* 5. *vol.* 5. Grac. *con.* 4. *numer.* 16. Galeſio. *de reſtit. in integ. cap.* 5. *numer.* 1. Conciol. *Alleg.* 11. *numer.* 26. *& ad ſtatuta Eugub. lib.* 2. *rubric.* 30. *de præſcrip. numer.* 30.

337 Tampoco puede afianzar eſte inutil recurſo, afirmando, que la leſsion reſulta juſtificada, por aver deſeſtimado la ſentencia, el derecho que afectava, pues ſi eſte obice mereciera atencion, ninguna ſentencia ſubſiſtiria contra los menores. *Quod grave abſurdum eſſet. ex leg.* 12. *tit.* 22. *part.* 3. *Gloſſ. in rub. Cod. de re iudicata.* Cæphal. *conſ.* 241. *in princip. v.* 2. Conciol. *All.* 34. *numer.* 66. *in fine.* quedando expueſta la autoridad judizial, à la preciſa quexa de el condemnado, renaciendo vn pleyto nuevo, ò muchos, de cada determinacion. *Contr. leg. ſi quis* 11. *in fine, Cod. de rebus creditis.* Add. ad Barboſ. *lib.* 10. *cap.* 31. *ax.* 5.

338 Ni ſe moſtrarà en la ſentencia, error, equivocacion, fraude, dolo, ni otro defecto, q̃ pueda honeſtar, eſte deſpreciable fundamento; pues ella miſma, eſtà manifeſtando, la gran deliberacion de los Miniſtros, y Aſſociados. *Tam quoad proceſſum, quam quoad iuſtitiam; nec propterea debet eſſe Iudex facilis, audiendo partem contra illam.* Imola *in cap. Tenor. col.* 2. *verſ. Advertendum, & in cap. Lator. col.* 5. *numer.* 5. & Felin. *ibi, numer.* 6. *col.* 4. *verſ. Quarta declaratio. de re Iudicata.* Brunell. *de Sponſal. & Matrim. concluſ.* 35. *numer.* 4. *limit.* 11. *aiunt.* Add. ad Barboſ. *lib.* 17. *cap.* 20. *ax.* 18.

339 Y es cierto, que contra ella, no ſe hà alegado, deduzido, ni juſtificado, nada que mejore el derecho de Doña Lucrecia, lo qual haze injuſta la reſtitucion, y preciſa ſu denegacion, *vt expreſſe Cavetur in leg.* 3. *tit.* 25. *part.* 3. *ad tradit per* Amato *reſol.* 69. *numer.* 10. ni la injuſticia notoria que era preciſo intervinieſſe. Duran. *deciſ.* 458. *numero* 1.

340 Porque el pedimento, como và referido, eſtriva en los miſmos motivos, que propuſo, y probò, en la inſtancia, que precediò à la ſentencia, en que ſe deſeſtimaron, *vide ſup. numer.* 18. & 19. No en ignorancia, engaño, dolo, ò inſidias. *Ad l.* 1. *D. de minor.* Roca *Selectar. cap.* 113. *num.* 1. & 2. No en la aſtuta diſpoſicion de D. Franciſco. Amato

resol. 65. *numer.* 13. ò de los Tutores de Doña Lucrecia. *Princip. tit.* 19. *part.* 6. ibi: *O por culpa, ò por engaño, de sus guardadores, ò de otro. Leg.* 1. *eod.* ibi: *O por su liviandad, ò por engaño que les huvieren hecho, & ibi* Greg. *numer.* 1. Carolus Sigonius *de Iuditijs lib.* 1. *cap.* 20. *f. m.* 490. No en aver los Juezes inconsideradamente omitido, el derecho que solicitava. *Ut ex* Cald. Molfesio, Giurb. & Afflict. Amato *refert ubi sup. num.* 14. ni en otra de las causas *de quibus plenè* Brederod. *in lib. sentenc. ubo restitutio quando, fol.* 185.

341 *Igitur*, es justissimo, denegar esta restitucion intentada contra derecho, pues aunque se publica la indefension, *ex leg.* 3. *tit.* 19. *part.* 6. por Doña Lucrecia, reconocidos los autos, se haze evidente, la incertidumbre de este pretesto, pues Don Francisco solo procurò desvanecer las inmensas dilaciones, que en los onze años, que mediaron entre la demanda, y la sentencia, se introduxeron por el Curador de Doña Mariana, *nnmer.* 61. y se prosiguieron despues, para eternizar este litigio, haziendo en este tiempo la acerrima defensa, que de el pleyto resulta; y que notoriamente consta de los escritos, que defendiendo el derecho de los menores, corren, aunque despreciados, y assi està la indefension tan distante, que qualquiera mayor no pudiera aver propuesto mayores defensas, lo qual se prueba de no aver dicho despues de pedida la restitucion, razon que no estè expecificada, y exagerada en la instancia que precediò à la sentencia.

342 En este caso la restitucion no debe concederse, y sin embargo de ella, la sentēcia debe confirmarse, *ut expressè cavetur, in leg.* 6. *tit.* 19. *part.* 6. *ibi: E aun dezimos, que si el pleyto, ò la postura de que demandasse restitucion el menor fuesse fecho, en tal manera, que todo home de edad cumplida lo faria assi, è non debia tenerse por engañado por ende, que entonces no debe ser desfecho, por razon, que lo fizo en tiempo que no era edad. & ibi:* Greg. Lop. *Gloss.* 15. *allegat. leg. fin. C. de in integ. restit. d. l. verum, §. Si locupleti. D. de minorib.* D. Larr. *decis.* 70. *numer.* 18. & 34.

343 Y esta sentencia milita, *& si lesio aliqua modica esset leg. verum, §. Sciendum, ff. de minorib. leg. seio* 4. *d. de in integ. restit.* Sforcia *dd. de restit. in integ.* 1. *part. quæst.* 37. *art.* 12. *ut in-*

inquit. Acac. Rip. *var. cap. vlt. n.* 64. Add. ad Barbos. *lib.* 16. *cap.* 63. *ax.* 1. *in fine*, Morla. Vivio, Giurb. Cephalo, Fachineo, & alijs relatis D. Larr. *alleg.* 70. *numer.* 14. *cum pluribus* Gregor. Ganaverr. *cons.* 2. *numer.* 57. Merlin. *D.* 362. (*vbi non dari, ait, contra negligentiam Procuratoris.*)

344 Y no solo vsò de la legitima defensa, pero de quantos medios justos, è injustos, pudo tributar la diligencia, hasta conseguir, que D. Frãcisco fallesciesse antes de vèr executada la sentencia (vltimo acto de aquel juyzio, Joann. Schilthr. *in prax. iur. Rom. lib.* 5. *exercit.* 13. *tit.* 1. §. 3. Pansuto *controv.* 50. *numer.* 30. *&* 32.) afligido de las nuevas extorsiones, que cada dia inventavan sus contrarios, con el nombre de cautelas, *confert graviter similia obiurgans* Hubert. Cynus Camp. *in comm. ad leg. vlt. de reb. cred.* §. *vlt. numer.* 24. *fol.* 45.

345 Y si se diesse lugar, à restitucion semejante, introduzida sin causa, sin lesion, y sin justicia, se patrocinaria la menos buena fè, que està impidiendo estimarla, *ex leg.* 25. *tit.* 25. *part.* 3. ibi: *Cà si ninguna de estas razones, mostraren los menores, ò sus guardadores, non se pueden desatar los juyzios que fueren dados contra ellos, & ibi* Greg. *num.* 4. *concord. refert*, abriendo senda à pretensiones injustas. *Adversus, L. illud* 7. §. *Sed si negaverit, ff. de Trib. Act. leg.* 2. *Cod. de indict. vid. toll. L. cum sponsus D. de public. in rem act.* Add. ad Barbosam *lib.* 16. *cap* 63. *ax.* 17. Velasco *de priv. paup. part.* 1. *quæst.* 39. *numer.* 2. *& Ax.* 165. *lit. F. & Ax.* 18. *lit. M.* lo que no debe permitirse, *ne ex malitia commodum reportetur. Leg. si hominem, ff. mand. leg. relegatorum,* §. *Potest, ff. de interd. & releg.* Velasco *Ax.* 16. *lit. M.*

346 Demàs, que esta restitucion, se introduxo nula, y temerariamente, en la Real Audiencia, Tribunal inferior al Consejo, *contra leg.* 3. *tit.* 25. *part.* 3. la qual no podia rescindir sentencia que no avia preferido. Greg. Lop. *in leg.* 1. *tit.* 19. *part.* 6. Sabell. *in Sum. divers. tract. tom.* 4. *lib.* 16. §. 25. *numer.* 2. pues solo intervino en ella para publicarla, sin tener mas arbitrio que firmarla, sin deliberacion, ni juyzio propio; porque aviendose traido los autos al Consejo, *causa videndi*, se votò en èl, con Associados de Castilla, y se mandò à la Audiencia la publicasse, y debe tenerse propiamente por sentencia del Consejo. *Ad trad. per* Jacob. Henriq.

 cons.

conf. 38. *numer*. 5. *lib*. 3. Lancell. *de Attentat. part*. 2. *cap*. 18. *numer*. 116. Sforc. *de restit. in integ. part*. 1. *quest*. 43. *numer*. 53.

347 *Demum* la presumpcion de calumnia, en la restitucion, causò, que introduzido este remedio, se mandasse en la Audiencia executar la sentencia, con fianzas, *ad trad. sup. numer*. 20. & 21. sin embargo de sus efectos; pues solo en el caso de presumpcion semejante, *sit executio præstita cautione de restituendo, in casu victoriæ petentis restitutionem*. Sforc. Odd. *de restitut. in integ. quæst*. 43. *art*. 3. *per totum*. Caball. *cons*. 128. *lib*. 1.

348 Y yà es ocioso, pronunciar sobre ella, aviendose substanciado, la segunda instancia, repitiendo lo mismo que en la primera: *Ob id non solet super petita restitutione pronuntiari, ne detur materia appellandi; sed premissa debita cognitione, absque alia pronuntiatione, ad ulteriora procedere, ut ait* Sabell. *ubi sup. numer*. 24. *ex* Pacis Jordan. *elucub. iur. vol*. 3. *lib*. 14. *tit*. 29. *numer*. 69. Scac. *de appellat. quest*. 19. *remed*. 2. *concl*. 4. *numer*. 132. & *sequentibus*. Ridolphin. *in praxi, part*. 1. *cap*. 13. *numer*. 417. Rot. *decis*. 13. *numer*. 1. *part*. 2. *recent*. & alijs.

349 Tan poca seguridad tuvo Doña Mariana, en la restitucion intentada, como esta tiene, en la razon, y el derecho; y temiendose, que se despreciasse, como es justo, subsidiariamente introdexo suplicacion de la sentencia referida; pero insubstácialmente; pues, ni aun con derecho pidiera venia del propio error, ò alegacion del engaño de el contrario. D. Cresp. *obs*. 9. *numer*. 61. manifestandose desde luego, en la sentencia, que los motivos, de su prolacion, desvanecian poderosamente, qualquier escrupulo, que contra su justificacion se imaginasse, cessando el agravio, que pudiera constituir legitima, y digna de atenderse la suplicacion. Alex. Giurb. Lara D. Salg. & alijs D. Larr. *alleg*. 97. *numer*. 8.

350 Porque de los autos consta, que despues de dicha sentencia en la instancia segunda, no se ha presentado instrumento hecho probanza, deduzido razon nueva, que turbe los justificados motivos con que se diò la sentencia, *& quibus præsumitur* Lata. *in leg. si quis, ff. de except. rei. iudic*. Noger. *alleg*. 15. *numer*. 49. los quales en el hecho, son eviden-

dentes, y en el derecho incontraſtables, acreditando vnos, y otros, ſer eſta ſuplicacion injuſta, y deſpreciable, como frivola, y vanamente interpueſta. *Text. in cap. cum appellationibus frivolis. de appellat, in 6.* Menoch. *de arbitr. lib. 2. caſ. 197.* Lancell. *de attent. 2. part. cap. 12. lim. 6.* Pet. Barboſ. *in leg. ſi de vi, ff. de iudicijs, numer. 145.* Scac. *de appellat. quæſt. 2. numer. 48.* Lara de *Aniv. lib. 2. cap. 11. numer. 8.* D. Solorz. *in Polit. lib. 5. cap. 8. fol. 810. verſ. Entre.* Creſp. *obſ. 69. numer. 21.* D. Salg. *de Regia protect. part. 2. cap. 15. numer. 6. 43. & part. cap. 6. numer. 40. & 55.* D. Larr. *deciſ. 97. numer. 13.* Otero *de offic. cap. 11. numer. 17.*

351 El defecto de agravio, es la potiſsima razon, de confirmar eſta ſentencia, dada con tan grandes, y juridicos fundamentos, como en ella ſe refieren, y quedan ponderados, manifeſtando el deſprecio de eſta ſuplicacion la madura deliberacion, de tan grandes Juezes, contra los quales ceſſa la razon de injuſta. Creſp. *obſ. 9. numer. 61. in iure autem concluſio eſt indubitata, quòd gravamine ceſſante, non eſt locus appellationi, leg. 27. tit. 23. part. 3.* ibi: *E ſi hallare, que el juyzio fue dado derechamente, debelo confirmar, y condenar à la parte que ſe alzò, en las coſtas, &* ibi: Greg. *& probatur ex leg. 1. ff. de appellation. recip. cap. cum. ceſſante, & cap. cum ſpetiali. de appellat.* Barcio. *deciſ. 52. numer. 10.* Cenſ. *deciſ. 23. numer. 28. & 29. cum alijs* Palm. Nep. *Allega. 187. mumer. 39.* D. Salg. *de Regia Protect. 3. cap. 6. numer. 30. ait frivolam eſſe appellationem cui defici gravamen.*

352 Y eſte es el motivo, de no averla proſeguido, contentandoſe con la ſuſpenſion, que cauſa interpueſta. Luc. *de iudicijs diſc. 38. numer. 13.* D. Salg. *de Regia part. 2. cap. 15. numre. 32.* Barboſ. *de Iur. Epiſcop. part. 3. alleg. 73. n. 33.* para que las herederas de Don Franciſco, no lograſſen el premio de los trabajos, y el deſcanſo de las moleſtias de ſu padre, en la quieta percepcion de los frutos, que hizo propios durante el tiempo de ſu poſſeſsion, *ex quo etiam confirmationem meretur, ad leg. 9. tit. 22. part. 3. &* ibi: Greg. *numer. 5.* pues la ſuplicacion, que ſe introduxo para triaca del deſliz propio, ò del daño ageno, Berart. *de viſitatione cap. 27. numer. 1. ſubcreſcente hominum malitia, efficitur Aſpidum Venenum: vt conqueritur* Paul. Rub. *de valit. leg. cap. 53. numer. 76. & ſeqq.*

353 De todo reſulta, quam juſtificada es la pretenſion

de

de las herederas de Don Francisco, y quam digna de confirmarse la sentencia, en que no hallarà palabra reprehensible aun el mas sutil discurso: *Ob id iusta, est quia nihil habet reprehensione dignum*. D. Joan. Chrisostom. *hom.* 13. *ad Ephes.*

Articulo Segundo.

354 ANtes de manifestar el derecho de Doña Angela, para obtener la possession, de este Estado, es preciso justificar el inconstrastable fundamento, de aver sido Don Francisco su padre el vltimo Posseedor de este mayorazgo, verdadero, real, y legitimo, lo que era suficiente à excluir el intento de Doña Lucrecia, que procura, sin mas razon, que afirmarlo atribuir esta calidad à su padre Don Gaspar, de que resultarà con mayor firmeza, y mas evidencia la justicia de Doña Angela, y hallarse sin Colitigante que pueda contradezirla.

§. PRIMERO.

Pruebase, que Don Francisco Ladron, padre de Doña Angela fuè vltimo, real, y legitimo Posseedor de este Estado, &c.

355 LOs motivos de la sentencia à favor de D. Frãcisco, y la sentencia misma, hazen incontrovertible, que fue el vltimo Posseedor de este mayorazgo; y aunque bastara suponerlo, siguiendo al Cardenal de Luca *de fideicomm. disc.* 16. *numer.* 1. quando refiere (aunque defectuosamente) el hecho de este pleyto, ibi: *In qua controversia obtinuit dictus Franciscus agnatus de linea masculina Fundatoris, qui proinde maioratum possedit vsque quo vixit, & fuit vndecimus Possessor*. Lo mismo supone Pacciano *All.* 186. *in princip.*

356 No obstante, aviendo reduzido à Question esta verdad Doña Lucrecia, serà preciso demonstrarla, y desterrando las nieblas de la oposicion inutil, se advertirà mas evidente. *Ad tradita per* Roland. à Vall. *conf.* 66. *num.* 1. *vol.* 2. *& conf.* 35. *in princip. v.* 3. Vivio. *Decis. Neapol.* 401. *nu.* 43. *lib.*

lib. 3. Riminald. Jun. *conſ.* 655. *numer.* 108. *conſ.* 657. *numer.* 3. Borchol. *conſ.* 1. *numer.* 1. *part.* 1. Lather. *de cenſu*, *lib.* 3. *cap.* 16. *numer.* 3. *cum veritas, diſquiſitionibus ſæpius exagitata magis eluceſcat. Vt ex* Amatis. Olaſco. Vulteio. Riminaldo Mandel. Craveta, *& alijs, ait* Guill. Ant. *de reſcriptis moratorijs. in Dedic. numer.* 14. *&* 17.

357 D. Franciſco padre de Doña Angela, litigò, y obtuvo la ſentencia referida; Y aunque le eſtorvaron aprehender la poſſeſsion actual, los articulos, y remedios, que intentò contra ella Doña Mariana, *numer.* 61. Y proſigue Doña Lucrecia, *numer.* 62. eſtos nunca pudieron privarle de la verdadera poſſeſsion, civil, y natural, que *actu veloçis legis*, ſe transfiriò en èl, como agnado inmediato, en la vacante, de D. Gaſpar, *numer.* 52. ni perjudicarle en la legitima ſuceſsion, la qual *nec per momentum*, pudo eſtàr *in pendenti*. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 10. *num.* 38. *&* 42. P. Molin. *diſput.* 634. Valentia. *Illuſtr. lib.* 3. *tract.* 4. *cap.* 2. *numer.* 9. *cum pluribus*, Alvarez Pegas *de maior. interd. poſſeſſ. cap.* 4. *numer.* 303. Paz *de Tenut. cap.* 34. *numer.* 27. D. Larrea D. 51. *numer.* 52. D. Salgad. *de Regia Protect. part.* 3. *cap.* 10. *numer.* 156. Cardin. de Luca *de fideicomm. diſc.* 7. *numer.* 9. *&* 10. *ex* D. Solorzan. *tom.* 2. *lib.* 2. *cap.* 2. *numer.* 35. D. Olea *tit.* 3. *quæſt.* 4. *numer.* 14. ibi: *Statim, actu veloci legis, poſſeſſorem quærit, eum ſcilicèt, qui tempore delatæ ſuceſsionis proximior invenitur.* Antunez *de donat. lib.* 1. *præl.* 2. §. 2. *numer.* 137. *& lib.* 2. *cap.* 11. *numer.* 7. *& cap.* 29. *numer.* 70.

358 Porque las hijas de D. Gaſpar, aunque eran mas proximas à èl, para la ſuceſsion regular, les faltò, en eſta irregular, la calidad prevenida por el Fundador, *ex ſuperius adductis*, *numer.* 316. y aſsi nunca pudieron incluirſe en el llamamiento de linea maſculina: *vt ex* Peregrin. *remanet probatum. ſup. numer.* 198. *& idem oſtendunt*, D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 38. *& lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 70. *vbi* Add. Lara *de vita homin. cap.* 30. *numer.* 98. Robles. *de repreſ. lib.* 1. *cap.* 12. *numer.* 19. Marta *de clauſulis part.* 3. *cl.* 30. Fachin. *controv. lib.* 11. *cap.* 25. Fuſſar. *quæſt.* 346. *numer.* 44. Molino, *de Ritu Nuptiar. lib.* 3. *quæſt.* 23. *numer.* 193. Sin embargo de que pudieſſen conſiderarſe agnadas. *Leg. duodecim Tabular.* §. *Huiuſmodi. Cod. de legitimis hæredibus.* Lara *vbi ſup.* D. Molin. *dict. cap.* 6. *n.* 37. D. Valenç. *conſ.* 97. *n.* 91. *&* 93. *vide ſup. num.* 198.

 Pues

359 Pues siendo de agnacion este mayorazgo, aunque constara de la proximidad, necessitavan de justificar concurrir en ellas, la calidad necessaria, para suceder, al tiẽpo de la vacante: *Nam qualitas necessaria ad aliquem actum, debet adesse, & probari de tempore quo necessaria est ad illum actum.* Meroch. *cons.* 1. *numer.* 416. Achiles Personal. *de Adipis. possess. numer.* 175. Surd. *de Alimentis, tit.* 9. *quæst.* 30. *numer.* 13. Marescot. *variar. lib.* 1. *cap.* 17. *numer.* 3. *& lib.* 2. *cap.* 35. *numer.* 102. *cum alijs.* Antonius, *de rescript. morat. conclus.* 22. *numer.* 61. *&* 62.

360 Pero ni al tiempo de la vacante, ni en otro alguno, pudo en las hijas, concurrir la calidad masculina. *Ut supra diximus, numer.* 198. por lo qual, aun la proximidad para la sucession, debiò atenderse solo en la linea qualificada, no en la substancial. Y D. Gaspar estuvo obligado à restituir, no à sus hijas, sino al mas proximo agnado. D. Molina. D. Olea *statim referendi.*

361 Este era entonces D. Francisco, en quien precisamente, passò la possession, por averse deferido en la vacante de D. Gaspar en la persona capàz de obtenerla, que se hallasse mas proxima. *Ad leg. cum ita, §. In fideicommisso, ff. de legat.* 2. *leg.* 9. *tit.* 1. *part.* 2. Alv. Peg. *de maiorat. cap.* 6. *numer.* 131. *& de ad ordinam.* *Portug. tom.* 11. *cap.* 212. *numer.* 2. *&* *cap.* 262. *numer.* 6. D. Olea *tit.* 3. *quæst.* 4. *numer.* 1. 18. 31. *& sequentibus, ubi plures refert.*

362 Para la translacion de possession, y para que se considerasse D. Francisco como Posseedor verdadero, no necessitò de aprehension, pues aquella se causò *legis ministerio*, en virtud de el *fuero* 6. *rubr. de donat.* que en las donaciones dispone, adquiera el donatario, el dominio, y la possession incontinenti, aunque actualmente no la aprehenda, *ut in leg. quoties* 3. *Cod. de donat. quæ sub mod. leg.* 7. *tit.* 4. *part.* 5. D. Valenç. *cons.* 69. *numer.* 70. *ubi plures refert*, D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 12. *numer.* 2. *& lib.* 1. *cap.* 14. *numer.* 6. donde afirma, que en el mayorazgo instituido en contrato, han de atenderse mas las leyes, que hablan en las donaciones, *quæ sub modo vel conditione fiunt*, que las de las vltimas voluntades. D. Castill. *lib.* 4. *cap.* 5. *&* 19. *& tom.* 5. *cap.* 68.

363 Pues en virtud de aquel fuero, no solo passò el dominio, y la possession en el primer donatario, sino es en

todos los siguientes, *ad veniente casu donationis*. Faria *statim referendus*, *numer.* 48. Leon *decis.* 110. *numer.* 8. *&* 9. *lib.* 1. donde afirma, se juzgò assi en el Consejo de Aragon. Bellug. *in Spec. Princip. rubr.* 14. §. *Nunc videamus*, *numer.* 9.

364 Esto es lo mismo, que con mas amplitud, dispone la *ley* 45. de Toro, en cuya virtud se transfiere la possessión en el inmediato, que segun la fundacion debe suceder. Peyr. *decis.* 128. *numer. pen.* D. Valenç. *cons.* 69. *numer.* 249. Alv. Peg. *de maiorat. interd. possess. cap.* 4. *numer.* 312. *&* 389. sin que se requiera acto alguno verdadero, ò fingido, de aprehension. D. Solorç. D. Castill. Gutierr. Hermol. & alijs relatis. Faria ad D. Covarr. *variar. lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 44. *facit* D. Salg. *de Reg. Protect. part.* 1. *cap.* 3. *numer.* 116.

365 Esta possession, es verdadera, y propia, P. Mol. Gutierr. Matienz. *& alij apud* Faria, *vbi sup. numer.* 49. Ant. Gom. *in leg.* 45. *Taur. numer.* 111. Noguer. *alleg.* 15. *numer.* 9. *&* 191. Paz. *de Tenut. cap.* 50. *numer.* 9. *&* 43. D. Larr. *decis.* 53. *numer.* 24. Card. de Luca *de feud. disc.* 43. *numer.* 16. D. Olea *d. tit.* 3. *quæst.* 4. *numer.* 7. *&* 23. *vbi plures refert*, *& tit.* 6. *quæst.* 5. *numer.* 23.

366 Y tiene todos los efectos, que puede obrar la possession real, y verdadera, D. Olea *d. nu.* 23. ibi: *Veræque & realis possessionis effectus habet*, y en su virtud puede el sucessor intentar qualesquier remedios, para conseguir, y restituirse à la actual, Cancer. *in iuris responso. Post. lib.* 1. *var. numer.* 2. D. Molina. *lib.* 3. *cap.* 13. *numer.* 6. D. Castill. 3. *controv. cap.* 24. *numer.* 26. Gom. Matienz. Acebedo, Paz. P. Mol. *& alijs*, Faria *d. cap.* 5. *numer.* 50. D. Valenz. *cons.* 70. *numer.* 54. *&* 57. *confert.* Antunez *de donat. lib.* 1. *in princip. numer.* 14.

367 De el mismo modo que la ley de Toro, transfiere la possession, el fuero, en las fundaciones hechas en contrato, *vt eleganter obseruat*, Cresp. *obs.* 15. *numer.* 308. Amato *res.* 39. *numer.* 53. Argelo, Tiraq. *& alijs*, Faria *vbi proximè*, *numer.* 50. y assi lo determinò el Consejo de Aragon, en la sentencia de el Ducado de Segorve, publicada por Luis Boer, Escrivano de mandamiento, en 26. de Junio de 1675.

368 Lo mismo resuelven en terminos de la constitucion *Hac nostra*, que dispone esta translacion, en Cataluña, Michael Ferrer, sobre ella, *temp.* 1. *declarat.* 1. Fontan. *de pact. claus.*

7. *gloss.* 3. *part.* 10. *numer.* 31. Grac. *discept.* 700. *numer.* 46. *& discept.* 732. *nu.* 6. Mend. de Arouca. *alleg.* 38. *numer.* 10. Faria *vbi sup. n.* 48. *&* 49. *confert.* Steph. Naten. *Iust. Vulner. tit.* 9. *cap.* 5. *fol.* 810. y aun es mas eficàz la possession transferida, en fuerza de contrato, que la que se transfiere en fuerza de testamento, Capic. Galeot. *lib.* 1. *controv.* 15. *numer.* 10. *& seqq.* Pero aunque sea igual, teniendo vna mesma operacion, y efecto, la ley de Toro, y el fuero, *ad trad. per* D. Olea *d. tit.* 6. *quest.* 5. *numer.* 23. Mendez. *vbi sup. numer* 9. sucediendose en este mayorazgo por la donacion, *ex trad. sup. ex numer.* 158. no puede dexar de considerarse à Don Francisco, verdadero Posseedor, desde la muerte de Don Gaspar.

369 Pues incontinenti, que sucediò la vacante la ley le vistiò la calidad de Posseedor legitimo, transfiriendo en èl la possession en el hecho, y el dominio, que ocupava Don Gaspar, porque aun durante el pleyto, se dudasse, el verdadero sucessor, en quien avia hecho transito la possession, la trasfirio en Don Francisco, el derecho, en el qual no podia caber duda: *Si quidem sua natura est certum*: *leg. ornamentorum, & ibi*, Bart. *ff. de aur. & argento. leg.* Bart. *in leg. cum proponas*, *C. de reb dub. & in leg. ancillæ*, *Cod. de furtis.* Nata *cons.* 22. *numer.* 38. *vol.* 3. Curt. Jun. *cons.* 31. *in fin.* Bursat. *cons.* 129. *numer.* 71. Argelo *de adquir. possess. cap.* 2. *art.* 4. *ex num.* 138. *vbi plur. refert* D. Valenz. *cons.* 70. *numer.* 27.

370. Y no pudo padecer engaño la ley en esta translacion, *ex* Alexand. & Bartol. D. Valenz. *cons.* 69. *numer.* 247. ibi: *Et quamvis in iudicum animis soleat dubium causare cui possessio pertineat, adhuc possessio cum lex certa sit, transit in verũ successorem, & refert* P. Mol. & Alvard. *& cons.* 70. *numer.* 79. Paz. *de Tenut. cap.* 35. *numer.* 12. D. Olea *d. tit.* 3. *quæst.* 4. *numer.* 43. *ibi nam eo casu, quoad legem semper certum est.*

371 Y declarado Don Francisco, en la sentencia por verdadero Posseedor, se hizo notoria la operacion de la ley, retrotrayendo la determinacion, al tiempo, que se difiriò la sucessiõ, sin q̃ le atribuyesse aquella mas derecho, que el que por la fundacion le competia, conservando, y reteniendo el que avia adquirido, D. Valenç. *d. cons.* 69. *n.* 53. *& seqq. & cons.* 70. *num.* 81. Rox. *de incomp. part.* 5. *cap.* 2. *numer.* 67. *& ibi* Aguil.

372 De que se infiere, no aver sido necessaria la actual apre-

aprehension, para ser vltimo Posseedor, y no Don Gaspar que le precediò. *Latè, & eleg.* Paz. *de Tenut. cap.* 35. *per tot. numer.* 23. ibi: *Proximitas ab eo, tanquam ab vltimo Possessore regulatur non tamen ab eo qui illum præcesit, & numer.* 19. ibi: *Etiam si verus successor actu possessionem non aprehenderit, & numer.* 25. & *cap.* 48. *numer.* 12. D. Solorz. *de iur. Ind. lib.* 2. *cap.* 16. *numer.* 102. ibi: *Successio regulatur, ex persona eius, qui vere debebat succedere, quamvis nunquam aprehenderit possessionem actualem.* Greg. Lop. *in leg.* 3. *tit.* 13. *part.* 6. *verb.* Mugeres, *num.* 2. Anton. Gom. *in leg.* 4. *Taur. numer.* 17. D. Mol. *d. lib.* 3. *cap.* 12. *numer.* 1. Mier. *de maiorat.* 3. *part. quæst.* 13. Celso. Gutierr. D. Mol. & alijs relatis, D. Valenz. *d. cons.* 69. *numer.* 70. *in fin.* ibi: *Possessio civilis, & naturalis, transit in gradu proximiorem, & primo loco vocatum, qui in maioratu succesurus est etiam absque aliquo aprehensionis actu, & numer.* 197. D. Salg. *de Regia Protect. d. part.* 3. *cap.* 10. *numer.* 153.

373 La razon es; porque como en el que debiò suceder, trásfiriò el fuero la verdadera, y propia possession, aunq̃ este no la aprehendiesse, constituye linea efectiva, para todos sus descendientes, los quales, como mas proximos, prefieren à todos los parientes, que se hallaren fuera de su linea. Rox. *de incomp. part.* 4. *cap.* 1. *numer.* 85. ibi: *Is ad quem maioratus legitimè pertinet attendendus est, vt qui ei proximior sit, ad eum admitatur, non qui proximior sit iniusto possessori, &c. Et refert* Matienç. *in leg.* 5. *gloss.* 3. *numer.* 2. *tit.* 7. *lib.* 5. *Recop. & ibi* Aguila.

374 *Confert eleg.* Gam. *decis.* 93. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 6. *numer.* 33. *circa fin.* donde resuelve, què la sucession debe continuarse en la linea, à quien perteneciò la possession, & *numer.* 35. D. Castill. *controv. lib.* 5. *cap.* 93. *numer.* 6. & *seqq.* y assi lo decidiò la Real Audiencia, en el mayorazgo de Godella, y Rocafort, por sentencia publicada, ante Vizente Ferrera, Escrivano de mandamiento, en 28. de Septiembre de 1661. *melius cæteris ad rem. relatis* Greg. Lopez. Paz. & Hermosill. Faria. *ad* D. Covar. *d. lib.* 3. *var. cap.* 5. *n.* 45. ibi: *Et ita verum est, quamvis nunquam in potestate possessoris vltimi, devenerit, veluti, si ante realem possessionem, è vita migraverit.*

375 Pues no es controvertible, que constituyendo linea, el que no pudo aprehender la possession transferida

 por

por la ley, hasta que se extinga, no tienẽ derecho alguno, los que son de otras lineas, *cap.* 1. *de Nat. success. feud.* D. Molin. Castill. Matute, Giurb. & alijs D. Olea *dict. quæst.* 4. *numer.* 15. Sousa *decis.* 16. Mend. *Alleg.* 39. *numer.* 40. *&* 57. Luca *de fideicomm. disc.* 15. *numer.* 34. *& disc.* 272. *numer.* 3. Aguila ad Roxas, *part.* 3. *cap.* 4. *numer.* 21. ibi: *Extincta agnatione. Tunc enim linea in qua est maioratus preferenda:* Alvar. Peg. *de maiorat. erect. cap.* 12. *numer.* 55. *&* 73. *& cap.* 14. *numer.* 129. *& cap.* 15. *numer.* 35. *& Res. for. cap.* 4. *numer.* 29. *& de Maiorat. interd. possess. cap.* 5. *numer.* 407. *& propterea*, siempre debe preferir, y continuarse la linea de Don Francisco. Mier. Mantic. & D. Larr. *relatis* Pegas *ubi sup. dict. cap.* 15. *numer.* 35. *plene* Reynos. *obs.* 33. *& ibi* Add. *numer.* 8. Torre *de success. in maiorat.* 2. *part. quæst.* 1. *numer.* 1. *& quæst.* 10. *numer.* 14.

376 Deducese de estos fundamentos, que D. Francisco, fue el vltimo Posseedor de este mayorazgo, y que debiendose derivar de èl, la proximidad, para suceder, no puede competir Doña Lucrecia en la possession con Doña Angela, porque se halla exclusa por D. Francisco, y en linea postergada, y Doña Angela excluye à todos los que su padre avia excluido. *Leg. Lutius* 85. §. *Si filius. D. de Hæred. instit. Leg. si mater* 33. §. *Si filius. D. de vulg.* Soccin. *in l. si cognatis. D. de reb. dub.* Gama, *D.* 7. *numer.* 4. Padilla *in leg.* 30. *Cod. de fideicomm. numer.* 46. Burg. de Paz *cons.* 29. *numer.* 50.

§. IJ.

Inclusion de Doña Angela Ladron.

377 SIendo D. Francisco vltimo agnado de la familia, sucessor, y Posseedor, de este mayorazgo, por su muerte, se causò verdadera vacante, en la sucession, la qual debe diferirse al mas proximo pariente, que en aquel tiempo existiesse. *Nam in maioratu ille succedit, qui est proximior ultimo Possessori*: Reynoso *obs.* 26. *numer.* 8. *ubi* Add. *plures referunt.* Alvarez Pegas *de maiorat. interd. poss. cap.* 5. *numer.* 371.

378 Concurriendo esta proximidad, en Doña Angela su hija, es incontrovertible el derecho, q̃ la assiste, para q̃ se la dè la possession, que pretende, y preciso el desprecio que

las opoſiciones contrarias merecen ; pues ninguna obſtenta expreſſa voluntad,para obſcurecerle. Ludov. Bello *conſ.* 1. *numer.* 204. Mier. *part.* 2. *quæſt.* 6. *numer.* 2. & 7. Caſtill. *lib.* 5. *controv. cap.* 92. *numer.* 35. & *non tantum in filia ſed in ſorore: obſervant;per text. in cap. ſignificavit.de reſcriptis.* Baldus. Soccin. Junior *conſ.* 68. *numer.* 26. *lib.* 2. Burg. de Paz *dict. conſ.* 29. *in princip.* & *numer.* 19. Tiraquell. *de Primog. queſt.* 10. *numer.* 2. Anton. Gom. *in l.* 40. *Tauri numer.* 8. Jul. Capon. *diſcept.* 164. *numer.* 17. *t.* 3. Roxas *de incompatib. part.* 3. *cap.* 4. *numer.* 51. & *ſequentibus.*

379 Pues aunque eſte mayorazgo, era de agnacion verdadera, como ſe probò *ſup. art.* 1. §. 3. haſta la evidencia, eſta agnacion durò, *exiſtentibus maſculis, ex maſculis;* pero faltando eſtos, quedò la ſuceſsion regular, *vt ſtatim oſtendam*, por aver el Fundador querido fueſſe la agnacion limitada, à los agnados verdaderos: *in quo nullum inconveniens conſideratur.* D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 37. & *ibi* Add. *numer.* 30. & *ad lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 26. *in fine.* Lara *de vita hominis, cap.* 30. *numer.* 85. Vela *diſſert.* 49. *numer.* 69. Roxas *de incompatibilit. part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 307. Roſa *conſult.* 69. *numer.* 24.

380 De ſuerte, que con la extincion de los agnados, mudò ſemblante eſte litigio. *Arg. ſi ſcriptis.* 19. *ff. de his quibus vt indignis. Leg. cùm in tabulis* 16. §. *vltim. eod. cum alijs* Add. *ad* Barboſ. *lib.* 11. *cap.* 76. *axiom.* 4. Y ſon diſtintas reglas,las que deben governar, el caſo de la ſuceſsion de D. Franciſco, y el de Doña Angela ſu hija. *ad Leg. ſi is.* 31. *verſ. Vbi deſijt D. de excuſat. Leg.* 177. *vbi.* Alciatus *de V. S. Nam vt dixit* Baldus *conſ.* 304. *lib.* 1. *mutato facto, mutatur conſilium.*

381 Calificaſe de injuſto, lo que pretenden los Colitigantes, por concurrir en Doña Angela, quantas circunſtancias previene la diſpoſicion legal,para ſuceder: *ad trad. ſup. numer.* 317. *quibus Add.* Bald. *conſ:* 165. *numer.* 5. *vol.* 5. Burg. de Paz *conſ.* 34. *numer.* 21. Menoch. *conſ.* 97. *numer.* 103. Caſanat. *conſ.* 4. *numer.* 9. D. Valençuel. *conſ.* 79. *numer.* 22. & 26. D. Solorçan. *de Indiar. Gubern. lib.* 2. *cap.* 19. *numer.* 8. D. Larrea *Alleg.* 33. *numer.* 33. Alvar. Pegas. *de maiorat. cap.* 10. *numer.* 1.

382 Porque ſiendo Doña Angela hija de D. Franciſco,

per repreſentationem ; ponitur in loco , & gradu patris ſui , cum omnibus prærrogati-vis, illi competentibus, ſi vivus eſſet, Molin. *lib.* 3. *cap.* 8. *numer. fin. quem* , D. Caſtill. Tiraquell. Gama , Mieres , Pereg. Menoch. & Gracian. *referunt* Add. *ad* Reynoſ. *obſ.* 24. *à n.* 13. *& ita proſequntur* , ibi : *Et non ſolum filia repreſentat patrem, in locum, & gradum , ſed etiam cum prorrogativa maſculinitatis , vt ex magis communi ſententia teſtantur* , Tiraquell. Covarr. , &c. *& rationem reddunt.*

383 Para proceder diſtintamente , ſupueſtas las reglas de la ſuceſsion regular , juſtificarèmos , que el llamamiento de Doña Angela, conſta de la fundacion, tacita , y expreſſamente , porque aviendo faltado la agnacion en las lineas de Don Ramon , y Don Pedro , y no aviendo eſte tenido hijas , cuyos hijos , nietos de dichos Don Ramon, y Don Pedro, y viznietos del Fundador, eſtavan llamados *vera agnatione finita* ; ſe incluye Doña Angela, en eſta ſuceſsion preciſamente, como inmediata al vltimo ſuceſſor, en fuerza de ſu llamamiento , y para eſta incluſion baſtàra el de la ley.

384 El llamamiento de hembras conſta generalmente, de la clauſula ſeptima ; pues llama en ella el Fundador, *à Pedro* , num. 5. *hijos , y deſcendientes de aquel*: Y de la clauſula dezima, donde los pone en condicion, ibi: *Y ſi dicho Pedro Ladròn , hijos , y deſcendientes de aquel murieren, en tal caſo , &c.* en las quales, eſtà incluìda Doña Angela ; porque como ſe dixo *ſup. numer.* 196. 199. *&* 320. La voz , *deſcendientes* , es comprehenſiva de toda la familia , y dà vocacion, à todos los varones , y hembras de ella : *Quod vltra relatos oſtendunt. Ex L.* 1. 2. *&* 8. *D. vndè cognati. d. Authentica. de hæred. ab inteſt. venientib.* §. *Si quis igitur.* Baldus *conſ.* 85. *numer.* 2. *& conſ.* 460. *numer.* 2. *vol.* 5. Joſeph. de Ruſticis, *in leg. cum Avus* 102. *D. de C. & D. lib.* 6. *cap.* 8. *numer.* 25. Mantic. *de coniect. v. vol. lib.* 8. *tit.* 11. *numer.* 1. Fuſar. *de ſubſtit. quæſt.* 325. *numer.* 7. D. Larrea *D.* 34. *numer.* 30. D. Caſtillo 2. *controv. cap.* 4. *numer.* 102. Torre *de maiorat. part.* 1. *cap.* 4. *numer.* 74.

385 *Taliter* , que aunque los deſcendientes, eſtèn calificados, en la fundacion ; faltando perſonas, en quien concurra la calidad, deben admitirſe regularmente, los que *aliàs* no ſucederian aviendolas. *Elegante*r Corneus. *conſ.* 303. *per tot. lib.* 5. Beroius *conſ.* 83. *numer.* 4. *& conſ.* 87. 7. *lib.* 2. *optimè*

Rota

Rota *apud* Carrillo *decis.* 147. *numer.* 2. ibi : *Censentur vocatæ fœminæ , post extinctam lineam masculorum , primo loco vocatorum.* Ciarlin. *controv.* 78. *numer.* 15.

386 *Quod maximè procedit,* aunque se excluyessen las hembras,expressa , ò tacitamente , mandandolas dotar el Fundador. Fusar. *cons.* 137. *numer.* 2. *& de substit. quæst.* 225. Surd. *cons.* 66. *numer.* 2. Joan. Paul. Melius. *observ.* Forens. *observ.* 7. *numer.* 7. porque deberian admitirse los descendientes , cessando la disposicion expressa , y expecifica, en forma regular. Burg. de Paz *cons.* 29. *numer.* 38. Mieres *de maiorat.* 2. *part. quæst.* 6. *numer.* 32. D. Larrea *vbi proximè.* D. Molina *lib.* 1. *cap.* 3. *numer.* 9. prefiriendo en el mismo grado , y linea,el varon à la hembra. Mieres *vbi sup. numer.* 2. *&* 21. Sesse *D.* 254. *numer.* 154. Mantica *de coniect. lib.* 8. *tit.* 18. D. Molina *de Primog. lib.* 3. *cap.* 4.

387 *Et consequenter* , no aviendo varon alguno descendiente,en la vltima linea de possession , el llamamiento de descendientes referido,en dichas clausulas,y otras que se expecificaràn , legitimamente se verifica en Doña Angela. D. Covarr. *var.* 3. *cap.* 5. *num.* 5. *& pract. cap.* 38. *numer.* 8. *& ibi* Faria. Gomez *in leg.* 40. *Taur. numer.* 11. *in fin. & numer.* 63. D. Menchaca. *de success. creat. lib.* 3. §. 26. *numer.* 86. *&* 98. Gregor. *in leg.* 2. *tit.* 15. *part.* 2. *verb.* El mas propinquo , *& in leg.* 3. *verb.* Mugeres. Gutier. *Practic. lib.* 2. *quæst.* 87. *numer.* 6. P. Molin. *de iust. & iur. disp.* 625. *numer.* 3. D. Castill. *lib.* 2. *controv. cap.* 4. *numer.* 559. *& lib.* 3. *cap.* 19. *numer.* 146. D. Larrea *D.* 34. *numer.* 9.

388 Expecificamente estàn llamadas en la clausula doze ; porque en ella, dispone el Fundador (considerando yà , que se huviesse extinguido la agnacion verdadera , y el caso de faltar hijos de las hijas de Ramon , y Pedro) ibi: *Despues de las quales , si aquellas murieren sin hijos legitimos, y naturales , substituimos , &c. à Mòssen Ramon de Villanova, &c.* Donde las palabras , *Despues de las quales.* Y. *si aquellas.* No pueden referirse à otras personas , que à las hijas , de Ramon , y Pedro ; de las quales dexava hecha mencion en las clausulas inmediatas. Felin. *in cap. translato. de const. numer.* 5. Beroius *cons.* 38. *numer.* 6. *& patet , ex leg. si idem* 11. §. *fin. D. de iurisd. leg. talis scriptura* 30. §. *fin. D. de leg.* 1. *cum adductis, ab* Add. *ad* Barbos. *lib.* 16. *quæst.* 31. *Axiom.* 10.

389 El llamamiento que dà à su padre, *post eas*, acredita, que estàn llamadas, para suceder, antes que èl, Aguila *ad* Roxas *de incompatibil. par. 1. cap. 2. numer.* 144. ibi: *Cum enim ipsi donatum sit, ut succedat post priores vocatos: Vocatos esse priores in ipsa donatione supponendum est, qui enim filio substituit, institutionem filij supponit. Leg. cum in testamento, §. Hæc verba, D. de hær. inst. cuius verba, refert, & Leg. cum in libris, Cod. de hær. instit. nec aliter ad donatarium succesio devenire poterat, nisi deficientibus primis, & numer.* 145. *ibi: Et quod videantur vocati priores, ex vocatione* post eos *alicui, facta, tenet.* Grivel. *decis.* 18. *numer.* 18. *& decis.* 136. *numer.* 50. *& probat ex leg. fin. §. Filiam, D. de leg. 2.*

390 La razon es, porque la palabra, *despues*, denota orden de sucesion inmediata. Dec. *cons.* 431. *num.* 6. Barbos. *axio.* 270. *numer.* 6. Torre *de success. in Primog. & Maior. part.* 2. *quæst.* 54. *numer.* 40. y fue lo mismo llamar à su padre D. Ramon *despues de ellas*, que llamarle *despues* que muriessen sin hijos. Menoch. *lib.* 4. *præs.* 71. *numer.* 12. Ciarlin. *controv.* 11. *numer.* 13. *lib.* 1.

391 Y siendo cierto, que el llamado, *post mortem alicuius*, està substituido compendiosamente, y entra fideicommissariamente, à suceder. *Leg. omnia* 32. *aliàs, Leg. cum ita, §. In fideicom. ff. de leg.* 2. Ciarl. *ubi proximè, n.* 14. *&* 15. Menoch. *d. loc. n.* 12. *vers. Idem. conferunt relati ab* Scopa, *ad* Gracian. *obs.* 102. *n.* 12. D. Salg. *labyr. p.* 1. *cap.* 2. *n.* 16. *& seqq.* es evidente el llamamiento de las hijas de D. Ramon, y D. Pedro; porque aviẽdo de suceder D. Ramon su padre *per fideicommissum*, para verificar el orden sucesivo, que denota la diccion *despues*, era necessario, que sucediessen antes las hijas. Burg. de Paz. *d. cons.* 29. *numer.* 40. Y para suceder han de tener llamamiẽto, y de otra suerte estaria la sucesion *in pendenti*: *Adversus tradita, sup. numer.* 357.

392 Mas claro està el llamamiento de las hembras, en la misma clausula, ibi: *Si aquellas muriessen sin hijos legitimos, y naturales*, quod idẽ est ac dicere *si sine liberis decesserint*, de cuya condicion resulta llamamiento evidente, *ut dicitur inferius, numer.* 408. y expressa voluntad de hazer mayorazgo regular, *agnatione extincta*, admitiendo las hembras, pues para excluirlas debia añadir, *masculis* expressamente, *ut sup. numer.* 200. *& sequentibus*, *& aliàs*, estàn llamadas. Mantic. *de coniect.*

iect. lib. 11. *tit.* 15. *numer.* 1. Sim. de Præt. *de interp. ult. vol. lib.* 3. *dub.* 3. *solut.* 2. *numer.* 31. Menoch. *lib.* 4. *præsumpt.* 89. Peregrin. *de fideicommiss. d. art.* 25. *numer.* 11. Gom. *var.* 1. *cap.* 5. *numer.* 38. & ibi Aill. *numer.* 40. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 30. *&* 31. & ibi Add.

393 Porque segun la mente expressa del testador, la palabra *hijos*, comprehende ambos sexos. *Ad Leg. si quis* 16. *ff. de testam. tut. Leg. si ita* 45. *ff. de Legat.* 1. *Leg. Quisquis* 116. *ff. de V. S.* Mantic. *d. lib.* 11. *tit.* 14. *numer.* 10. *& lib.* 6. *tit.* 13. *numer.* 8.

394 Opondràse contra esta interpretacion legitima, lo que en orden à la repeticion de la calidad, dexamos fundado *sup. num.* 230. 243. *& sequentibus.* Pero con facilidad se excluye; porque en la clausula 11. antecedente, estàn llamados descendientes, sin otra calidad; y si para conservar la agnacion verdadera debe concederse la repeticion, *ut diximus supr.* para excluir las hembras, quando no puede conservarse, no es juridico induzirse: *Ita intelligendus.* D. Molina *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 57. & ibi Addent. *numer.* 56. *&* 57. Menoch. *cons.* 326. *numer.* 49. *lib.* 4. *& cons.* 802. *numer.* 19. *&* 804. *numer.* 10. *Et præsumpt.* 182. *numer.* 4. Avend. *in l.* 40. *Taur. gloss.* 9. *numer.* 42. Peregrin. *d. art.* 25. *numer.* 33. & ibi Censal. Fusar. *quæst.* 385. *numer.* 29. Thesaur. *D.* 37. *&* 188. Leon *D.* 1. *numer.* 120. *lib.* 3. D. Castill. *d. cap.* 4. *numer.* 141. *lib.* 2.

395 Ni extenderse la exclusion de las mugeres, faltando expressa voluntad, contra el derecho, y la naturaleza de los mayorazgos: *Quę est ratio adducta, à* DD. *supr. rel. præsertim à* Molina *numer.* 56. *&* 57. & ibi Add. Surd. & Menoch. referunt.

396 Especialmente; porque aviendo faltado la agnacion, y el riesgo de la perpetuidad, en este mayorazgo, es dificil induzir repeticion. *Ex trad.* ad Gam. *D.* 354. *numer.* 5. 8. *&* 9. Cæphal. *cons.* 710. *nume.* 13. *lib.* 5. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 26. & ibi Add. refieren, que assi lo decidiò el Consejo Real, y el de Aragon, en la causa del Regente Simon, ibi: *Cum ad perpetuitatem maioratus non sit necessaria masculinitatis qualitas.*

397 Pero cessa qualquier dificultad, en la vocacion de las hembras, y en la regularidad de este mayorazgo; pues

en

en la misma clausula 11. suponiendo, que Ramon, y Pedro huviessen tenido hijas, y estas hijos (que vno, y otro faltò) manda, que aquellos hijos, y sus descendientes hereden antes que los llamados adelante, *segun derecho, y razon dictan*, que fue lo mismo que darles llamamiento de suceder ab intestato, en que ambos sexos estàn comprehendidos. *Ad §. Item vetustas. instit. de hered. quę ab in text. defer. l. maximum vitium, §. Sancimus, Cod. de lib. Præter.* Gomez 1. *var. cap. 11. numer.* 34.

398 Pues esta es la sucession que se conforma con la razon, y el derecho. Fusar. *quæst.* 484. *numer.* 48. Rox. *decis.* 22. *numer.* 26. D. Cresp. *obs.* 22. *numer.* 65. en la qual precede la hembra de mejor linea, à qualquier pariente mas remoto, que se la opone. Foro, 1. *rubr. de incestatis.* Alciato *resp.* 105. *numer.* 2. *lib.* 9. & alij apud Pegas *de maiorat. cap.* 12. *numer.* 19. *tom.* 2. Peregrin. *de fideicommiss. art.* 21. *numer.* 5. Leon *D.* 4. *t.* 1. D. Cresp. *obs.* 22. *numer.* 65. *&* 107.

399 Luego Doña Angela, que es la hembra de menor linea, preferirà à quantos intentan competirla, segun derecho, y razon dictan, y ordenan. D. Cresp. *vbi sup. numer.* 106. *&* 107. y aun sin esta expressión, es vulgar q̃ la sucession de los mayorazgos, se regula segun la orden de suceder ab intestato. Burg. de Paz *dict. con.* 29. *numer.* 10. Gam. *D.* 206. *numer.* 25. Fusar. *quæst.* 397. *num.* 62. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 9. *numer.* 18.

400 Desde la clausula veinte, continùa el Fundador diferentes llamamientos à los hijos varones, de las hijas de D. Ramon, y D. Pedro, sus hijos. Y en la veinte y tres dispone: *Que si todos los susodichos herederos nuestros instituidos, y substituidos, y por nos ordenados, segun la forma sobredicha, por orden, murieren, no quedando de ellos, hijos legitimos, ni descendientes otros, por ninguna manera, que la dicha nuestra herencia, &c.* Y passa à mandar, se elija el Noble de Aragon.

401 Estas palabras, *descendientes, otros por ninguna manera*, comprehenden precisamente todas las hembras en este mayorazgo, aunque estuviessen llamadas antes de varones de varones solo, porque la diccion *otros, id est. alios* comprehende distinta especie de la expressada, Melio *decis.* 164. *numer.* 2. *post obs. for.* ibi: *Tam attenta illa dictione alios, quæ ostendit diversitatem personarum*, Barbosa *dict.* 26. *nu-*

numer. 17. Torre *de Maioratib. part.* 2. *quæst.* 53. *numer.* 42.

402 Y las palabras; *por ninguna manera*, *id est nullo modo* induzen vniversal negativa. Jas. *in leg.* 1. §. *Sublata. in* 2. *lect. ff. ad Senat. cons. Trebell. colum.* 3. *vers. Item ista verba.* Beroi. *cons.* 117. *numer.* 5. *lib.* 2. Menoch. *cons.* 373. *numer.* 14. Cenedo. *post lib. Canon. & pract. quæst. sing.* 70. *numer.* 1. Zeper. *in cynos. leg. cap.* 16. *numer.* 112. 106. & 197. que precisa à creer, fue la voluntad de el testador, que faltando todos los descendientes, de ambos sexos, se admitiesse el estraño, y no en otro caso.

403 *Et in Statuto vocante fœminas, non existentibus masculis,* tradit Bald. *in Leg. conventiculam, C. de Episcop. & Cleric. col.* 1. Alex. *in leg.* 1. *in princip. ff. de offic. eius. cui mand. est iurisd. nu.* 44. *vbi* Dec. *numer.* 9. *vers.* Succesivè Doctores. Rimin. Sen. *cons.* 264. *numer.* 44. *lib.* 2. Tiraq. *de retract. convent. gloss. vn. numer.* 2.

404 Y aunque fueran palabras afirmativas vniversales, que afirman menos, que las negativas niegan. D. Covarr. *var. lib.* 1. *cap.* 13. *numer.* 7. Alv. Pegas *de maiorat. cap.* 17. *numer.* 78. *t.* 2. estarian comprehendidos, no solo los descendientes antes expressados, sino es todos, *& si diversa ratio ad esset.* Nat. *cons.* 467. *numer.* 23. Rot. *coram* Othob. *decis.* 265. *numer.* 16. Peregrin. *cons.* 7. *numer.* 46. & *cons.* 6. *numer.* 5. *lib.* 1. Melio *vbi sup. numer.* 2. & 3. que amplia, aunque despues de la palabra, *descendientes*, se añadiesse, *varones.*

405 *In hesitanter procedit*, tratandose de preferir los propios parientes de el testador, à vn estraño: *Ita enim præsumitur ipsum voluisse*: Peregrin. *d. art.* 25. *numer.* 36. & ibi Cens. *vers. Sextus est casus*, *fol.* 100. Fusar. *dict. quæst.* 403. *numer.* 26.

406 Porque es materia favorable en la qual las palabras vniversales, no solo comprehenden las cosas semejantes, sino las distintas, y mayores, que las expressadas: *vt ex Gloss. in clem.* 1. *in princip. vers. Quamvis de re iud.* Immola, Rot. Alex. Felin. & alijs tradit, Quint. Mandos. *cons.* 15. *numer.* 7. Cepero *in Cynos. leg. cap.* 62. *numer.* 15. ibi: *Etenim in favorabilibus, verba quibuscumque alijs, etiam maiora expresis, adeoque extranea; & dissimilia continent.* Rol. à Vall. *cons.* 5. *numer.* 45. *& sequentibus, vol.* 1. *inferens, quod si Princeps concedat feudum alicui, & quibuscumque alijs suis hæredibus*

includantur etiam extranei, qui aliàs non includerentur; adde idem cons. 41. numer. 40. & sequentibus. Tusch. *dict. conclus.* 245. *numer.* 33. *& sequentibus.* Cened. *sing.* 4. *numer.* 7. *in fin. Marchiselo in Silva, quæst. Pract. quæst.* 4. *numer.* 13. *Barbos. dict. loc. numer.* 6. *& Latius prosequitur, & refert Giurb. cons.* 99. *numer.* 30.

407 No obsta, que puestos en condicion los decendientes todos, no deben entenderse llamados, *vt voluerunt plures ex Gloss. in leg. Lucius* 85. *D. de hæred. instit.* porque la opinion contraria, està recibida comunmente, en los Tribunales. *Testantur,* Peregrin. *de fideicomm. art.* 28. Fusar. *quæst.* 437. *numer.* 3. Thesaur. *decis.* 96. Y quando concurren, aunque leves, algunas conjeturas, es indubitable, que los puestos en condicion estèn llamados. Alciato *resp.* 34. *numer.* 3. *lib.* 9. Fontanell. *decis.* 151. *numer.* 8. *&* 9. Torre. *de maioras. part.* 3. *decis.* 55. *numer.* 13. Gracian. *discep.* 371. *numer.* 18. Sperel. *D.* 131. *numer.* 16. *&* 29. D. Molin. *L.* 1. *cap.* 6. *numer.* 3. Melio *obs.* 144. D. Cresp. *obs.* 21. *quæst.* 2. *numer.* 18. Y en nuestro caso, concurren mayores, que las que proponen. D. Molin. y su Add. Y esta sentencia procede sin contradiciõ en los mayorazgos, D. Molin. *vbi sup. num.* 2. & ibi Add. *vers. Limitatur.* D. Castill. *lib.* 4. *cap.* 9. *numer.* 73. Leon *D.* 1. *num.* 101. *t.* 3. Ramon *cap.* 100. *numer.* 160. Casan. *cons.* 4. *num.* 170.

408 No solo tienen las hembras, expresso llamamiento general, y especial, en la fundacion, sino tacito, que se reconoce en la regularidad, que el testador quiso induzir, y que se presume; pues haziendo reflexion, à toda la fundacion, como se debe, para conseguir la verdadera inteligencia. *Ad Leg. Vtrum* 23. *ff. de petit. hæreditat. Leg. Gallus* 29. §. *Ille* 15. *ff. de Lib. & Posth. Leg. cum in testamento* 37. §. *fin. ff. de hæred. instit. Leg.* 17. *ff. de legat.* 2. *Leg. Qui duos* 3. *ff. de coniung. cum emancip. Leg.* 44. *ff. de manum. testam. Leg. si frater, Cod. de fideicommiss.* Fabro *in Ration. ad Leg.* 6. *ff. de transact.* Cuiac. *consult.* 51. Casanate *cons.* 17. *numer.* 3. *&* 25. Gutierr. *cons.* 4. *numer.* 4. D. Castill. *controv. lib.* 4. *cap.* 50. *numer.* 17. Alex. Raud. *decis.* 31. *numer.* 240. *& cons.* 36. *num.* 52. D. Larrea *decis.* 53. *numer.* 10.

409 Resulta, que la intencion fue, fundar mayorazgo regular perpetuo, porq̃ en diferẽtes clausulas *præsertim*, en la

25. y 26. llamò *herederos*, cuya palabra comprehende à to-
dos, varones, y hembras. *Vt ad Leg. ex facto* 17. *§. fin. ff. ad*
Trebell. Leg. hæredis, ff. de V. S. Leg. 3. *Cod. de legitim. hæred.* Pe-
regrin. *art.* 32. *numer.* 43. Fusar. *quæst.* 342. *numer.* 1. Acto-
lin. *res.* 39. *numer.* 30.

410 Y especialmente la clausula 15. ibi: *Y assi sea guar-*
dado, en todos los herederos nuestros, y de vno en otro, hasta el
postrero. Que acreditan de indubitable la proposicion refe-
rida, y la admission de los descendientes *ordine successiuo.*
Bald. *cons.* 267. *numer.* 2. Rot. *apud* Farin. *decis.* 125. *numer.* 3.
part. 1. *&* 344. *part.* 2. *numer.* 2. Cæphal. *cons.* 264. *numer.* 29.
Torre *de Primog. & maiorat. part.* 3. *decis.* 32. *numer.* 8. Beroi.
cons. 102. *numer.* 25. *lib.* 2. Masc. *cons.* 1. *numer.* 13. Suelv. *cons.*
43. *numer.* 58. perpetuamente. Bald. *vbi sup.* D. Molin. *lib.*
1. *cap.* 5. *numer.* 39. Mier. *de maiorat.* 2. *part. quæst. vlt.* & in
infinitum. Ancarr. *cons.* 130. *numer.* 1. Menoch. *cons.* 171. *nu-*
mer. 1. Fusar. *quæst.* 343. *numer.* 1. Mantic. *lib.* 8. *tit.* 14. *nu-*
mer. 21.

411 En otras clausulas, llamò à legitimos, con que ex-
cluyò, existiendo estos, los naturales, y bastardos de la su-
cession regular tambien. Bald. *in Leg. Maximum vitium. Cod.*
de Lib. Preterit. Avend. *in leg.* 40. *Taur. Gloss.* 11. *numer.* 43.
Mantic. *de coniect. lib.* 11. *tit.* 12. *numer.* 34. Menoch. *præsump.*
78. *numer.* 67. *lib.* 4. Guzm. *Verit.* 5. *numer.* 66. Add. ad Mo-
lin. *lib.* 3. *cap.* 3. *numer.* 41. D. Cast. *controv.* 5. *cap.* 82. *nume.*
46. que regularmente se excluyen por derecho, de la sucef-
sion de los mayorazgos. Mantic. *dict. lib.* 11. *tit.* 3. *numer.* 7.
Ram. *cons.* 15. *numer.* 17. Suelv. *cons.* 43. *numer.* 52. *vide sup.*
numer. 239. *& infr. §.* 6.

412 Tambien favorece à la regularidad, la calidad de
los bienes; *Ex qua desumitur testatoris intentio.* Bald. *in leg. quoties,*
Cod. de fideicommiss. numer. 8. Mart. 3. *cons.* 47. *numer. cum alijs*
Joan. Dom. Coscia, *de extinct. fideicomm. tit.* 2. *numer.* 45. que
por ser Villas con jurisdicciones, parece quisieron los Fun-
dadores conservarlos, en su familia perpetuamente vnidos.
D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 11. *numer.* 18. D. Valenç. *cons.* 4. *numer.*
19. *& cons.* 185. *numer.* 16. D. Cresp. *obs.* 22. *numer.* 4. D. Caf-
till. *controv.* 4. *cap.* 9. *numer.* 65. Hermosill. *ad leg.* 44. *tit.*
5. *part.* 5. *gloss.* 2. *f. m.* 208. *numer.* 4. *& Gloss.* 5. *numer.* 16. *Ma-*
ximè estando titulados. Molin. *vbi sup. numer.* 9. *& lib.* 2. *cap.*
2.

2. *numer.* 4. *& vtrobique* Add. Burg. de Paz *conf.* 9. *numer.* 3. Vela *differt.* 4. *numer.* 21. Ram. *conf.* 100. *numer.* 304. D. Cast. *lib.* 6. *cap.* 159. *numer.* 2. y que se sucediesse regularmente. Dec. *conf.* 424. *numer.* 8. *& sequentibus* Capic. Galeot. *contro v.* 15. *numer.* 7. *lib.* 1. Leon *decis.* 209. *ex numer.* 16. Cresp. *obs.* 117. *numer.* 40.

413 Esta sucesion, porque es mas dilatada, es conveniente à personas tan Iluftres, *vt ordinum dignitas, familiarumque salva sit; vt inquit, Leg.* 1. *§.* 13. *ff. de ventr. insp. Leg.* 7. *ff. de Annuis. Leg. Leg.* 2. *ff. do oper. libert. leg.* 220. *§. vlt. de V. S.* Vela *differt.* 49. *numer.* 22. Tiraq. *de Primog. quæst.* 61. *numer.* 2. *& de Nobilit. cap.* 3. Molin. *dict. lib.* 1. *cap.* 13. *numer.* 3. Y mas no aviendo expressado lo contrario, que como caso omisso debe entenderse segun la propia naturaleza de la disposicion. *Ad Leg. ex exempto* 11. *§.* 1. *ff. de Action. empti*, ibi: *Si nihil convenit, tunc ea præstabuntur, quæ naturaliter in sunt facit Leg.* 3. *ff. de reb. cred. & leg.* 31. *ff. de edilict. edict.* Mantic. *de Tacit. lib.* 1. *tit.* 13. Fontanell. *dicis.* 78. *numer.* 11.

414 Tambien es estimable conjetura ser Español el Fundador, *ex traditis* à Menoch. *conf.* 915. *numer.* 21. Paul. de Castr. *conf.* 343. *numer.* 2. *lib.* 1. que parece quiso en el caso no prevenido, se siguiesse la costumbre de la Patria. *Leg.* 1. *Leg.* 13. *in fin. ff. de vsur. Leg. heredes Palam.* 21. *§.* 1. *qui testam. fac. poss. leg. si servus* 50. *§. vlt. ff. de legat.* 1. *& leg. Nummis* 75. *de legat.* 3. *leg.* 1. *§. vlt. ff. de ventr. insp. Leg. hæredes mei, §. Cum ita* 1. *D. ad Trebell.* Burg. de Paz *in Præm. ll. Tauri, numer.* 88. *& conf.* 29. *numer.* 76. Alvarado, *de coniect. Mente Defuncti lib.* 2. *§.* 4. *numer.* 41. D. Covarr. *lib.* 3. *var. cap.* 5. *numer.* 5. *quod æquè procedit in contractibus, ac in vltimis voluntatibus, vt patet ex dictis Iuribus*, Capic. Latro *consult.* 3. *numer.* 34.

415 A que se añade la palabra *vinculos*, que contiene la clausula tercera, y comprehende casi lo mismo, que mayorazgo. Gutierr. *lib.* 2. *quæst.* 73. *numer.* 1. Flor. de Men. *var. lib.* 1. *quæst.* 17. *numer.* 48. P. Molin. *disp.* 557. *numer.* 9. Barbos. *vot.* 72. *numer.* 4. Mier. 3. *part. quæst.* 1. *numer.* 2. Paz, *de Ten. cap.* 4. *numer.* 5. Alvarad. *de coniect. lib.* 2. *cap.* 2. *§.* 3. *numer.* 12. Noguer. *Alle.* 25. *numer.* 104. Hermosill. *in leg.* 44. *tit.* 5. *part.* 5. *gloss.* 5. *numer.* 15. Castill. *lib.* 2. *cap.* 22. *n.* 22.

&

& 43. & lib. 3. cap. 19. numer. 275. Et dict. cap. 143. numer. 20.
Y de ella se induce regularidad, en caso que falte disposicion
expressa. Noguer. *vbi sup. & Alleg. 9. numer.* 14. & 59. D.
Valenç. *cons. 69. numer.* 7. Barbos. *vbi sup. numer.* 4. D. Co-
varr. *var. lib. 3. cap. 5. numer.* 1. D. Molin. *lib. 3. cap. 3. nu-
mer. 5. & cap. 4. numer. 13. & 20. & cap. 6. numer. 28. & cap. 17.
numer. 26.* Cast. *dict. cap. 22. in princip. & cap. 12. numer. 70.
lib. 3. controv. & lib. 5. cap. 87. numer. 24. & lib. 6. cap. 145.
§. Vn. numer. 2.*

416 Estas, y otras conjeturas, califican lo regular, de el
mayorazgo, en esta vacante, que vnidas para este efecto,
*juxta leg. 2. §. Si primo, ff. de excusat. tut. Leg. instrumenta, Cod.
de probat.* D. Molin. *lib. 1. cap. 5. numer.* 41. vbi Add. Mier.
part. 2. quaest. 5. numer. 10. Cast. *lib. 5. cap. 93. §. 6. numer. 4.*
Cresp. *obs. 23. numer.* 8. Luca *de fideicommiss. dict. disc. 10. nu-
mer. 9. & de feudis D. 11. numer.* 18. constituyen voluntad ex-
pressa. *Leg. 74. ff. de legat. 1. ibi: Diversa voluntas, ex multis col-
ligitur. Leg. 64. de legat. 2.* ibi: *Manifestam voluntatem videri.*
Cresp. *observ. 22. numer.* 12. Vela *dissert. 29. numer. 31. & in
maioratibus,* Mol. *dict. cap. 5.* Garc. *de Nobilit. gloss. 1. §. 1. quaest.
17. n. 31.* Flor. de Men. *quaest. 12. cap. 12. var. n. 10. lib. 1.* Cast. *lib.
3. c. 17. n. 48. lib. 4. cap. 8. numer. 7. & lib. 5. cap. 39 §. 6. num.
1. & cap. 143. numer. 45.* Alv. Peg. *for. cap. 4. numer.* 65. y li-
quidissimas probanças, *vt in leg. 57. ff. ad Trebell.* y obran
lo mismo que las expressas, *cap. 2. de renunt. in 6. leg. 15. ff. de
except. rei iud.* Card. Luca *disc. 70. de fideicomm. numer. 13.*

417 Quando no tuvieran las hembras, en la fun-
dacion, estos llamamientos generales, y especiales, ò
pudiera disputarse, la evidente disposicion que las ad-
mite; aun era precisa la inclusion de Doña Angela, en
esta vacante. D. Molin. *lib. 3. cap. 5. numer.* 52. D. Castill. 6.
controv. cap. 133. numer. 11. Mier. 2. *part. quaest. 6. numer.* 480.
cum alijs, Aguil. ad Rox. *part. 4. cap. 6. numer.* 1. porque
aviendo perecido la agnacion, que el Fundador intentò
conservar, con la muerte en Don Francisco su padre, y no
existiendo oy, descendiente alguno de hija de Don Ramon,
y de Don Pedro, ninguno de los Colitigantes se halla con
calidad, para competir la sucession.

418 Pues segun la naturaleza de los mayorazgos, para
cuya sucession, se atiende la linea, el grado, el sexo, y la

 edad:

edad: Molin. & Faria *statim referendi*, la linea prefiere à las demàs calidades, y quien se halle, en la de sucession, tiene prelacion à todos los competidores. *Cap. 1. d. nat. & success. feud.* *Leg. 2. tit. 18. part. 3. Leg. 2. tit. 15. part. 2.* D. Molin. *passim: præsertim lib. 3. cap. 4. numer. 13. & 42. & cap. 5. numer. 71. & 72. & lib. 1. cap. 3. numer. 72. & lib. 3. cap. 6. numer. 31.* Ram. *cons. 100. numer. 502.* Suelv. *cons. 65. numer. 2.* Ponte *de Potest. Prorreg. tit. de success. mulier. numer. 30.* P. Molin. *disp. 625. nnmer. 5.* Rosa *consult. 69. numer. 12.* Luc. *de fideicommiss. dict. disc. 16.* D. Castill. *lib. 5. controv. cap. 23. numer. 3. & cap. 92. numer. 9. & 48.* Rox. *de incompatibilit. 1. part. cap. 6. numer. 148. & part. 3. cap. 4. numer. 53.* Faria ad Covarr. *lib. 3. cap. 5. numer. 60.*

419 Sin que aya diferencia de varones, ò hembras, sino es que concurran, en vn mismo grado. D. Molin. *lib. 1. cap. 3. numer. 9. & cap. 7. numer. 7. & lib. 3. cap. 4. numer. 5. & sequentibus, & cap. 8. numer. 10.* vbi Add. Joan. Torre *de maioratib. part. 1. cap. 25. numer. 16. & sequentibus.* Ram. *vbi sup. numer. 483.* Mier. *part. 2. quæst. 6. numer. 2.* Y en la misma linea: *In qua instar secundi gradus sunt*, Rox. *dict. part. 3. cap. 4. numer. 6.* & ibi Aguila, Torre *vbi supr. numer. 21. aliàs non attenditur, sexus si extra eam concurrant.* Soccin. Jun. *cons. 94. numer. 14. & cons. 226. numer. 25. lib. 1.* Soc. Sen. *cons. 252. numer. 17. & cons. 249.* Alexand. *cons. 88. lib. 1.* Gabriel. *cons. 86. numer. 3.* Fusar. *quæst. 397. & 485.* Farin. *in novis. decis. 426. numer. 6. part. 4.* Pereg. *de fideicomm. art. 21. numer. 12.*

420 *Igitur* Doña Angela, que està en la linea de possession, extinguida la agnacion, y faltado las calidades, y casos, que el testador previno; deberà suceder, pues aunque no estuviesse llamada, como caso omitido, quedàra su disposicion fiada al derecho, *Leg. 10. ff. de lib. & posth. l. voluntatis, Cod. de fideicomm.* Aguila ad Rox. *part. 1. cap. 8. numer. 6. 7. & 8.* el qual suple las vocaciones regulares, como si el testador las huviesse expressado, Bald. *cons. 198. numer. 1. & 330. numer. 2. lib. 3. & facit, lex 32. in fine, Cod. de appellat.* pues lo q̃ en èl se dispone se presume aver dispuesto el testador, *Leg. 8. §. 1. ff. de Iur. Codicill.* Faria ad Covarr. *lib. 2. cap. 18. numer. 34.* Torre *dict. cap. 25. numer. 26.*

421 Luego si conforme à derecho, *extinctis vocationibus qualificatis*, quedan los mayorazgos regulares. Doña

 An-

Angela, que es hija de el vltimo Posseedor, tiene favorable la regla de la sucession, para excluir todos los parientes mas remotos. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 4. *numer.* 31. *&* 37. & ibi Add. *numer.* 38. Mier. *de maiorat.* 2. *part. quæst.* 6. Vela *dict. dissert.* 49. *numer.* 52. D. Valenç. *cons.* 97. *numer.* 71. cum alijs pluribus, Alvar. Peg. *de maiorat. cap.* 17. *numer.* 61. *tom.* 2. Torre *de maiorat. part.* 1. *cap.* 25. *numer.* 169. *& sequentibus, &* 176. 178. *& sequentibus, & cap.* 37. *numer.* 78. *&* 86.

422 Esta prelacion, procede sin duda, en el juyzio possessorio, en el qual, aunque fuesse juridica la cōtroversia, excitada por los Colitigantes, debia obtener. *argum. cap.* 1. §. *Inter filiam, si de feud. defuncti content. sit lib.* 2. ibi: *Apud filiam interim possessionem esse collocandam* vbi notant DD. *Et in cap.* 1. §. 1. *de investitura inter Dom. & Vassall. vers. Si autem poss. leg.* 3. §. *Causæ D. de Carb. edicto*, Osasc. *decis.* 23. *numer.* 36. Leon D. 209. *numer.* 22. *lib.* 2. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. Menoch. *de adipis. rem* 4. *numer.* 375. optimè Uela *dict. diss.* 49. *numer.* 53. *&* 74. ibi: *Semper in possessione tuenda est.* Luca *de feud. disc.* 127. *numer.* 3. ibi: *In quo obtinere debet fœmina proximior.* Torre *de success. in primog. & maiorat. part.* 1. *cap.* 25. *numer.* 86.

423 Y no es controvertible, que fenecida la agnacion verdadera, quede el mayorazgo regular, conticnuando la sucession en las hembras proximas, y no en los varones cognados, mas remotos, al vltimo Posseedor, segun resolucion comun, que se conforma con nuestras leyes, y constumbres, y con la naturaleza de los mayorazgos (para cuya alteracion es precisa voluntad expressa) en los quales igualmente cōservan la familia varones, y hembras, que aūque estas no estèn llamadas, deben suceder, excluyēdo los cognados, porque supliendo el derecho los llamamientos, no pueden dexar de ser regulares. Noguer. *alleg.* 23. *numer.* 173. ibi: *Substitutionibus factis à Lege, quæ regulares esse debent, iuxta naturam maioratus, vt per Mol. & Ant. Gom. in leg.* 40. *Taur. numer.* 64. ibi: *Et in defectum eorum in fœminas, præferendo semper masculum fœminæ, & maiorem minori per viam, & ordinem communem maioratus, Et ibi refert eius Nepos. Azev. & Burg. de Paz: Et iste videndus cons.* 2. *numer.* 75. *Alvarad. de coniect. Men. defunct. lib.* 2. *cap.* 3. §. 3. *numer.* 6.

Idem

424 *Idem tenet* D. Covarr. 3. *var. cap.* 5. *numer.* 2. & ibi Faria *numer.* 8. & *t.* 42. *vt cumque latissimè probans* Mier. *de maiorat.* 1. *part. quæst.* 46. *numer.* 22. & 2. *part. quæst.* 6. *numer.* 279. Gregor. Lopez *in dict. leg.* 3. *tit.* 13. *part.* 3. *gloss.* 3. *verb. Mugeres*, Selsè *in respons. post decis.* 254. *numer.* 9. Peregrin. *cons.* 64. *numer.* 4. *lib.* 2. Castill. *lib.* 2. *cap.* 23. *numer.* 39. *Et lib.* 6. *cap.* 117. *numer.* 21. Surd. *cons.* 430. *nume.* 18. P. Molin. *dis.* 588. Gam. *decis.* 254. *numer.* 4. & *sequentibus*, Cæphal. *cons.* 3. *numer.* 38. 39. & *sequentibus*, *lib.* 1. Vela *dissert.* 49. *numer.* 69. 71. & 74. Lar. *de vita hom. cap.* 30. *numer.* 84. & 112.

425 Elegantèr Cast. *dict. tom.* 6. *cap.* 143. §. *vn. numer.* 9. donde dize: *Quod si in dubium revocetur, quis eorum, an fœmina, an masculus cognatus remotior, ad maioratus successionem admittendus sit?* Que no hallandose el caso expressado, se debe admitir la hembra, hija, ò hermana de el vltimo Posseedor, ò el mas proximo à èl, ibi: *Vt pote cum eodem gradus proximior sit, atque ita ex regulis omnibus successionis maioratus fundat intentionem suam contra quoscumque contradicentes, & se liti opponentes, & sic contra masculos etiam cognatos remotiores; fæmina manque masculi eiusdē lineę, & gradus deficiente ad requi, & primogeniorum interiorum successionē admititur cæterosque excludit,* & *n.* 22. ibi: *Ex quibus propositam resolutionem in favorem fæminarum vltimò possessori proximiorum, & contra masculos cognatus verissimam, quidem arbitramur, & omnino tenendam*, D. Mol. *lib.* 3. *cap.* 8. *numer.* 12. Simon de Prætis *de interpretatione vltimarum voluntat. lib.* 3. *dub.* 4. *interp.* 3. *solut.* 1. *numer.* 65. & *sequentibus.*

426 *Et post modicam disputationem concludit*, Roxas *de incompatib. part.* 3. *cap.* 4. & 19. ibi: *In maioratu agnationis, &c. Succedent quidem masculi, ex masculis deinde tamen succedere debent fæminæ, Prioris lineę, & gradus; & per posterius masculi ex fæminis, remotioris sive posterioris lineæ, & gradus, quia finitis agnatis, cum ab institutore aliud definitum vel præcautum, non sit sed omisum remanent, succesio, in hoc casu ad dispositionem maioratus redacta censetur*, & *refert Vela*, D. *Castill.* & *alios* & *ibi* Aguil. *numer.* 9. *Cens. ad Peregrin. art.* 20. *vers. Neque verum*, & *vers. Num, agnatis, fol.* 33. & 34. donde despues de aver fundado esta sentencia, dize: *Veriorem arbitror, ac omnino secundum eam in Sacro Senatu diiudicandum censeo.*

427 Y esta sentencia se califica, con razones conclu-
yentissimas, *Vt videre est*, apud Rox. *numer. 20. qui respon-*
det contrarijs. Primò: porque la exclusion de hembras, tacita,
ò expressa, fundada, *supra art.* 1. §. 3. existiendo agnados,
no se hizo por odio, que el testador las tuviesse, sino es, por
afecto à su agnacion, y deseo de conservar opulenta su va-
ronia. Burg. de Paz *in proemio, leg. Taur. numer.* 102. Molin.
lib. 3. cap. 5. numer. 29. D. Cast. *dict. cap.* 143. §. *vn. numer.*
10. *Et sic favorabilis est.* Feloag. *in inchirid. Iuris. cap.* 21. *nu-*
mer. 23. y aviendose acabado esta, cessa la causa de la ex-
clusion; pues siendo los varones de hembra, de agnacion es-
traña de el Fundador, ha de regularse la sucession confor-
me à la naturaleza de los mayorazgos. *Ex leg. cum pater* 77.
§. 20. *de leg.* 2. *& in specie observat* Peregrin. *cons.* 149. *num.*
5. *lib.* 3. Decius, *cons.* 107. *numer.* 19. Paul. de Castr. *cons.* 491.
numer. 3. *vol.* 1. D. Castill. *dict. cap.* 143. *numer.* 14. debiendo-
se entender la exclusion limitada, sòlo en tanto, que duras-
sen los agnados, D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 37. plenè Tor-
re *dict. cap.* 25. §. 10. *per totum*, Castillo, *dict.* §. *vn. numer.*
10. *&* 11. *& dicebamus sup. numer.* 379.

428 Porque, si el testador quisiera, que fuesse despues
de la agnacion, irregular la sucession, lo expressàra; pero
aviendo omitido esta declaracion, no es juridico, estender
la irregularidad, à otras personas. Bartol. *in leg. liberorum. D.*
de V. S. numer. 12. *in fine*. Bald. *in leg. defunctus. Cod. de suis, &*
legitimis hæred. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 4. *numer.* 36. *& lib.* 3. *cap.*
5. *numer.* 20. *pene infinitis relatis* Coscia *de extinctione fideicommiss.*
part. 2. *numer.* 38.

429 Lo qual milita aunq̃ huviesse el Fundador dispuesto, q̃
sucediessen varones solos, ò que se excluyessen perp etua-
mente las hembras; pues en este caso, faltando los llama-
dos, serian (existiendo otros) admitidas las hembras, Castill.
dict. numer. 14. *vers. Vere namque* Censal. *in dict. vers. Num.*
Agnatis. Rot. *apud* Ludovis. *decis.* 33. Mantic. *de Tacit. lib.* 22.
tit. 25. *numer.* 4. especie, agena de la nuestra, y en que ha-
blan algunos, que siguen lo contrario, *vt dicetur infr. numer.*
438.

430 Y mas en este caso, en que no tienen exclusion, an-
tes si expresso llamamiento, quando el derecho no se le die-
ra regular. *Argum. Leg. Quæsitum* 9. §. 1. *ff. de distract. Pign.*

ibi : *Supervacuum est, quia ipso iure res habet, etiam non adiecto eo.* Soc. Jun. *conf. 30. numer.* 52. ibi: *Quoniam substantia, quæ potest venire, per regulas iuris communis, operativè subintrat, in casibus omissis, & inferius*, ibi : *Ergo. sufficiat, quod persona, quæ iure communi admittitur, non reperiatur, per hominis dispositionem exclusa.*

431 *Confirmatur*, si el derecho supliera la vocacion, que faltara à las hembras: *Ad leg. 1. §. 1. D. de confirm. Tutore, Leg. 13. §. 2. D. de hæred. inst. Leg. 4. §. 5. D. de re iudicat.* ibi : *Repleatur ex lege, quod sententię iudicis deest*, debia conformarse en el llamamiento, que avia de darla, con lo que dispone en los mayorazgos, esto es preferir à la hembra de mejor linea, *vt diximus supr. numer.* 387. porque excluirla por el cognado remoto, es especie de exheredacion: contra *dict. Leg. Maximum vitium 4. de lib. præter. Leg. Lege, §. Cæterum, de Leg. agn. suc.* DD. *in Auth. quas actiones, Cod. de Sacros. Eccle.* Natta. *conf. 424. numer.* 5. Surd. *conf.* 403. *numer.* 9. D. Molin. *lib. 2. cap. 12. numer. 51. & lib. 3. cap. 4. numer.* 15. 18. *&* 31. & ibi Add. Marinis *resol. 126. numer. 25. & 26. part.* 2. Torre *de maiorat. part. 1. cap. 37. numer. 175. &* 176. Ramon. *dict. conf. 100. numer.* 487. Paz. Valenç. & alijs, Pegas, *de maiorat. cap. 17. numer. 2. t. 2.* ibi : *Continet quandam exhæredationem, & odium irrationabile.* D. Castill. *dict. cap. 143. §. vnic. numer. 11. & cap. 181. numer. 24. vers. Ex quorum.* Casanate *conf. 38. numer.* 34. Y el derecho no introduze, lo que tan justamente aborreece: *ad trad. per* Torre, *dict. part. 1. cap. 25. numer. 27. & sequentibus.*

432 Y era suficiente para excluir al cognado, que no mostrasse donde estava expresso el llamamiento, en cuya virtud, intentava turbar, el derecho de la hija del vltimo Posseedor. Cravet. *conf. 161. numer.* 16. Soccin. *conf. 62. numer. 4. lib.* 3. Ludov. Bello. *conf. 1. numer.* 185. D. Molin. *lib. 3. cap. 5. numer.* 32. & ibi Add. *& numer.* 38. Vela *dis. 49. numer.* 52. Roxas *dict. part. 3. cap. 4. numer.* 13. Torre *de maiorat. dict. cap. 25. numer. 94. & 95.* optimè Pegas *dict. cap. 17. numer.* 5. ibi: *Nam ad hoc, vt masculus remotus, & transversalis, alterius lineæ excludat fœminam propinquiorem, debet ostendere illius exclusionem expressam, aut evidentissimam*, & refert DD. Molin. Castill. & Gutierr. *conf. 13. n.* 14. Marciano. *disp. 5. n. 26. in fin. t. 1.*

433 Porque si evidentemente no muestra voluntad con-

contraria, q̃ le admita, queda excluſo, y ſucede la hembra, *ad Leg. 57. D. de iure dotũ*, ibi: *Niſi evidentiſsime contrarie ad probetur.* Card. de Luca. *de fideicomm. diſ.* 234. *verſ. Alter eſt caſus. Et diſc.* 235. *verſ. His ſic ſtantibus*, ibi: *Nullam ſub eſſe probabilem rationem, ſeu veriſimilitudinem, cur ubi deffectus tribus præfatis antecedentibus gradibus, adeo vt tranſitus fieret ad iſtum cognatitium deberent contra omnem rationem, omnemque vſum quin immo contra regulas juridicas inſinuatas, ſup. diſc.* 1. *&* 34. *& Sæpius tolli bona ex illa linea inquam ingreſſa ſunt, illaque transferre in lineam aqui fœminem, & cognatitiam, &c. Quin immo quod ad ipſas filias primi gradus ſunt verè agnatę, &c. Et numer.* 7. *concludit pro filiabus vltimi Poſſeſſoris maſculi.* Lara *in comp. vit. hom. cap.* 30. *numar.* 86. *&* 87. Sim. de Præt. *interp.* 2. *dub.* 1. *ſolut.* 1. *numer.* 6. *fol.* 47. Caſanate *conſ.* 4. *numer.* 293. Aguil. ad Rox. *part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 337.

434 *Iterum confirmatur*: porque el que haze vn mayorazgo, incluye en la diſpoſicion, quanto la atribuyen las leyes, en orden à la ſuceſsion, y à lo demàs concerniente à ſu naturaleza; las quales militan eficazmente, en toda la diſpoſicion, y para que no le tengan, es neceſſario que el teſtador, valiendoſe de la autoridad que le comunican las leyes, diſponga lo contrario, porque ſolo en lo expreſſado ſe entiende alterada, y no en mas. DD. *in cap.* 1. *de feud. non habent prop. natur.* Decio *conſ.* 563. *numer.* 7. Surd. *conſ.* 403. *numer.* 2. D. Caſtill. *dict. cap.* 143. §. *vnico, numer.* 11. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 37. Cenſal ad Peregrin. *dict. art.* 20. *verſ. Num, agnati, fol.* 34. (que habla en la eſpecie de aver contemplado, la agnacion el teſtador) cum alijs Aguila ad Roxas *part.* 1. *cap.* 8. *numer.* 8.

435 Con que fenecida la agnacion ceſsarà la irregularidad, y bolverà à la regular ſuceſsion eſte mayorazgo, *ex leg.* 14. *D. de inofic. teſtament. Leg.* 27. *Leg.* 31. *Cod. Leg.* 3. §. 1. *de vſufr. accreſc. Leg.* 23. *D. de lib. & poſth. Leg.* 2. §. 20. *ad Tertulian.* Bald. *conſ.* 52. *numer.* 4. Roxas *d. part.* 3. *cap.* 4. *numer.* 20. Vala *d.* 49. *ex numer.* 103. Aguila ad Roxas *part.* 1. *cap.* 7. *numer.* 4. la qual tambien es conforme al Derecho Divino, Torre *de Primog. part.* 1. *cap.* 25. *numer.* 5. *&* 6. Joan. Selden. *de ſucceſſ. ad LL. Hæbreor. cap.* 25.

436 Luego, aunque por defecto de expreſſa voluntad de el teſtador, quedàra regular eſte mayorazgo, y no

tu-

tuviera Doña Angela, expresso llamamiento; debia en ella (q continùa la linea, de su padre D. Francisco) cōtinuarse la possession, Vrceol. *D. 30.* prefiriendo à los competidores, que solicitan introduzirse, con la agnacion ficta, siendo de remotas lineas, *ad trad. sup. numer.* 374. *& seqq.*

437 Ni son dignos de atenderse, los Add. *ad* Molin. *lib. 3. cap. 8. n. 7. dicentes, quod si in maioratu, agnationis ratio contemplata est, per prius succedere debent, masculi ex masculis, deinde masculi, ex fœminis, & per posterius, ipsæ fœminæ, ex cap. vnico de eo qui sibi, & hæredibus, communem scholam docere asserunt.*

438 La razon de admitir en segundo lugar, lo varones cognados, puede ser, la similitud, que tienen con los agnados. *Et propterea* fenecida la agnacion verdadera, si debe recurrirse, à las personas, en quien concurra la mayor semejanza sucederàn, *ex præsumptione* los varones, *ex fœmina, extincta vera agnatione, quia in habentibus simbolum facilis est transitus, leg. 23. §. 3. ff. de rei vind. leg. 8. §. 3. ff. de Aceptil.* Oldra. *cons. 74. circa fin.* Cravet. *cons.* 149. *numer.* 14. *part.* 1. *& cons.* 459. *numer.* 20. *part.* 3. Bursat. *cons.* 228. *numer.* 19. *&* 120. *vol.* 3.

439 Para desterrar de nuestra especie esta oposicion autorizada con el texto referido, y la comun Escuela, es necessario suponer, que los Add. hablan quando el Fundador expressa, y perpetuamente excluyò las hembras, dando prelacion à los agnados, y cognados de su familia, cō expressiō, ò intencion clara de cōservar la agnacion verdadera, ficta, y nuda masculinidad, en cuyo caso pudiera tenerse por sentencia comun, que los mayorazgos no passan à las hembras, *nisi omnibus masculis agnatis, & cognatis extinctis, vt videre est apud* Garciam. *in præfatione oper. de nobilit. numer.* 32. Alv. Peg. *de maiorat, tit. 2. ex cap.* 12. *ad* 16. *per tot. cum alijs,* Torre *de maiorat. part. 1. cap. 25. §. 8. & 13. vid. sup. num.* 429.

440 Pero si procuran los Colitigantes, que los Add. deban entenderse, en todos los mayorazgos de agnacion verdadera, en que se extinguierō las vocaciones de agnados, para que los cognados mas remotos excluyan las hēbras proximas, *quia contemplata fuit in primis vocationibus agnatio, tunc* illa opinio est falsa, *& nullo iuris vl. rationis fundamento fulcita, quod evidenter ostenditur, ad minimum in nostra* Hispania, *& agnovit* Card. de Luc. *disc.* 234. *numer.* 4. *& disc.* 210. *& alijs.*

Lo

441 Lo primero, porque para que los cognados, por hallarse personalmente con la calidad de varones, excluyan las hembras, es preciso se introduzca en ellos, repeticion de agnacion, capàz de excluir las inmediatas al vltimo Posseedor, *ad trad. sup. numer.* 244. Y sin esta circunstancia no es possible sucedan como agnados, ni ser cierta esta opinion.

442 Esta repeticion no se dà, segun la comun opinion, y los mismos Add. ad D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 26. donde autorizando la resolucion de su Autor, que la niega, dizen, ibi: *Et hęc est verissima, & receptior opinio*, defienden lo mismo en el *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 56. donde aviendo alegado muchos DD. contra la repeticion, afirman, ibi: *Quorum sententia fortiùs in Hispanorum Primogenijs, debet practicari, & rationem reddunt, numer.* 60. ibi: *Quia in casibus omissis, qui à Lege supplentur non fit repetitio, nec suppletur qualitas masculinitatis.*

443 Luego hablaron en el primer caso, porque no es creìble, que varones tan doctos, se olvidassen de lo que dexavan escrito, ò ignorassen los mismos fundamentos, que defendieron tantas vezes.

444 Lo segundo, debe advertirse, que todos lo DD. que citan, ò no siguen la sentencia, que proponen, ò hablan en diversos terminos, ò resuelven lo contrario; porque Ancharr, *Loquitur in Emphyteusi*, en que debian suceder los cognados por expressas clausulas de su substitucion. Bald. ni Cæph. no tocan el punto, ni Alciato, en el lugar que se cita: bien, que en el *cons.* 34. *y* 127. de el *lib.* 9. habla en feudos.

445 De Gregor. Lop. se colige lo contrario de lo que afirman los Add. Anton. Gomez *in Leg.* 40. *numer.* 60. no disputa este caso; y aunque en el *numer.* 63. dà prelacion al varon, se entiende, estando en la misma linea, *vt ipse docet numer.* 64. *& diximus sup. numer.* 419. *&* 423. Y aunque Garcia, y Peregr. parece hablan en la especie de sucession que se figura, proceden en disposicion distinta, *vt statim dicetur.*

446 Esto diò motivo, à Vela *dissert.* 49. *ex numer.* 103. despues de aver respondido à los fundamentos contrarios, dexando indubitable esta sentencia, à llamar error manifiesto el que padecieron los AA. *numer.* 105. ibi: *Vndè manifestus detegitur error Bursati, & aliorum, quos in argumento retuli-*

tulimus; quorum sententiæ accedunt, alios referentes. Add. à D. Molin. ibidem relati dum præfato argumento ducti, pro constanti supponunt, atque ita se communem DD. Scholam habere profitentur, quod si in maioratu ratio agnationis contemplata sit, per prius succedere debent masculi, ex masculis, deinde masculi, ex fœminis, ob similitudinem, quam, cum illis habent, & per posterius ipsæ fœmine. Nec enim considerant longè aliam, esse rationem agnationis veræ, quam, ita disponentes, dumtaxat contemplati sunt, quàm fictè, cuius, non meminerè, prout facere debuisent, si id, ita intelligi volebant, ex reg. l. unica 55. ubi autem 11. in fin. C. de Cad. toll. cum similib. quam in simili rectè expendit, & pluribus exornat Cęsar Barcius, *decis. 4. numer. 44. tametsi Albensis, ab ipso citatus in longè alium sensuum eum male detorqueat. Quæ quidem regula hoc in casu propiè verificatur institutores nanque fictam agnationem, non exprimentes, minimè censentur, à regulari maioratus natura recedere voluisse, iuxta ea, quæ nuper resolvimus, iuntis superius traditis, numer. 88. in fin. & numer. 94. 95. & 96. Et quia in dubio verba, in vero, & naturali sensu, non autem in ficta admitenda sunt, l. si ita quis 51. ff. is cui, & leg. cum pater 77. ff. hereditatem 4. ff. de legat. 2. &c.*

447 Lo tercero, porque el *cap. de eo, qui sibi, & heredibus* (vnico fundamento, de la opinion referida) en la propia especie, no es aplicable à los mayorazgos, por ser disposicion feudal, y las hembras incapazes de la sucessión de los feudos, conforme à la propia naturaleza de ellos, *cap. 1. §. fin. de success. feud. l. 6. t. 26. part.* 4. Faria ad D. Covar. *lib. 3. cap. 5. numer.* 36. ibi: *Nam fœmina à succesŝione feudi regularis, & directi, prorsus excluditur*, Ant. Gobius *consult. 149. numer. 1. & sequentibus.* Gabriel de Bellis *de feudis. part. 1. cap. 3. §. 1. numer.* 11. D. Didac. Ant. Yañez, Faxard. *All. 10. numer. 18.* cum alijs Torre *de maiorat. 2. part. quæst. 57. numer. 11. cum nequeant præstare militare servitium. Cap. miles de vassallo milit. Qui arma belica deposuit, lib. 2.* Faria ad D. Covar. *lib. 2. cap. 18. numer. 7.* Torre, *de maiorat. part. 1. cap. 30. numer.* 8.

448 Luego segun el derecho, y la naturaleza de los feudos regulares, es preciso se excluyã las hẽbras, en aquel capitulo, porq̃ se pesumẽ masculinos. Rosent. *de feud. c. 2. n. 8.* Add. ad Barb. *lib. 6. c. 19. ax. 6.* y pudiera deduzirse arguměto dèl, quãdo constàra evidentemẽte, q̃ el mayorazgo era de agnaciõ, &

& tunc solummodo, data paritate rationis, vt ex pluribus asserit Reinos. *observ*. 22. *numer*. 7. Torre. *de maiorat. part*. 3. *decis*. 15. *numer*. 4. Gom. *in l*. 40. *Taur*. Arias Pinell. *in l*. 1. *Cod. de bonis maternis. part*. 3. *numer*. 22. Aguila ad Roxas *part*. 1. *cap*. 6. *numer*. 13. Morla *in emp. iuris, part*. 1. *tit*. 4. *quæst*. 3. *n*. 8.

449 Pero en el mayorazgo, que fue de agnacion, y que por defecto de ella, se reduxo à la primer naturaleza de los mayorazgos, que es la de excluir la hembra mas proxima, à el pariente remoto, no puede proceder dicho texto; *vt in simili ex* Gloss. Jacob. de Belovíso, & Bart. tenet Bald. *dict. cons*. 205. *vers. Restat modò*, donde trae muchas razones, para excluir, à el cognado, admitir la hija, de el vltimo Possèedor, y diversificar este capitulo, Cæsar Barzio, *decis*. 4. *numer*. 4. Menoch. *cons*. 112. *elegantèr* Roxas *dict. part*. 3. *cap*. 4. *numer*. 19. *in fin*.

450 Porque repugnarà la naturaleza, y à el derecho de los mayorazgos, querer arguir de vna disposicion, que se funda, en la agnaciõ, ò masculinidad; pues de la misma forma, que en los feudos, es regular, no admitir las hembras, en los mayorazgos, es propia naturaleza admitir las mas proximas, con exclusion de los cognados, segun nuestras leyes, y costumbres, que deben preceder, à el derecho feudal. Albarot. Marant. Julio Claro, Rebufo, Gotofred. Balzaràn, Rosent, y Scradero, *relatis ab* Arturo DucK *de authoritat. iuris civilis Romanorum lib*. 1. §. 8. *numer*. 39. Bilocta *conclu. feudales*. 66. Liparulo ad Odofredum §. 4. *liter. L. fol*. 176. Giurba *de feud. prælud*. 6. *ex numer*. 3. Torre *de maiorat. part*. 1. *cap*. 25. §. 28. *numer*. 186.

451 Pues aunque fueran feudos nuestros mayorazgos, debiera regularse la sucesion de ellos, por el derecho patrio, y no, por el feudal. Prat. Vrsino, *& alijs relatis, elegantèr* Ant. Gobius *de permissa feudi, & emphiteusis alienatione, quæst*. 6. *numer*. 94. porque las Constituciones feudales, son costumbres, *vt tenent relati: latè, & elegantèr noster* Oroscius *in commentario ad l. de quibus, ff. de legibus, numer*. 1.

452 Esta es la causa, de que donde ay costumbre contraria, no milita el derecho feudal, ni se admite, *vt dixit* Gobius *vbi sup*. Valasc. *de emphiteusi quæst*. 39. *in fin*. Faria ad D. Covar. *dict. lib*. 2. *variar. cap*. 18. *numer* 6. ibi: *Quia quod in feudis observatur, est quidam vsus localis, qui pro lege ad alias*

cau-

causas, non potest alegari; Julio Claro, & Surd. relatis, Torre *de maiorat. part.* 1. *cap.* 41. §. 3. *numer.* 39. *ubi veriorem, & magis communem asserit hanc esse sententiam*, ni debe estenderse; *ex* Mantic. *& alijs* Card. de Luc. *discurs.* 53. *numer.* 4. *præsertim*, donde ay derecho contrario. *Vt latè diximus in consultatione super Feud. Plubin. pro Principi Pallizi, art.* 2. *numer.* 82. ò costumbre. Torre *de maiorat. part.* 2. *quæst.* 57. *numer.* 73. segun la qual se mudan facilmente los feudos. Torre *dict.* 2. *part. quæst.* 3. *numer.* 32.

453 En que se advierte, que Garcia *in Divisione oper. de Nobili. numer.* 32. donde dize, que el *cap. de eo qui sibi, &c.* contiene general decision, ha de entenderse en los feudos, ò extendiendo su disposicion à distinta especie, en los mayorazgos de agnacion verdadera, ò ficta; en los quales, similitudinariamente concurre la mesma calidad, que en los feudos, por expressa voluntad del Fundador; pero no en los regulares, ò en los que siendo al principio de agnacion verdadera, quedaron reduzidos, por defecto de agnados, à la propria naturaleza regular, que les atribuyen nuestras leyes: *Quod facillime contingit Arg. Leg. Si Vnus.* 27. §. 2. *D. de Pactis, vers. Quod in specie, cap. ab exordio* 35. *distint.* Caballin. *de Dividuis, & indiv. part.* 2. *numer.* 20. Nevizan. *cons.* 2. *numer.* 32. Bertrand. *cons.* 195. *numer.* 4. *vol.* 6. Serad. *de feud. part.* 10. *sect.* 1. *numer.* 153. Guill. Ant. *de receptis morat. conclus.* 51. *numer.* 45. *&* 46. *ubi ampliat.* Vela *dissert.* 49. *numer.* 72. *&* 104.

454 *Nec obstat. Quod in habentibus simbolum, &c. Vt dicebam sup. numer.* 438. *ex his quę* Vela *dict. dissert.* 49. *numer.* 103. *peremptoriè respondet* . . ibi: *Nos in longo diversa specie versamur cum videlicèt actus ab initio, certam ex iuris dispositione naturam habet. Quam naturam ex accidenti amissit, ob contrariam ei, impositam Legem*

455 Demàs, que aun en las mismas materias feudales, no se procede *de simile ad simile*, quando no concurre omnimoda, y verdadera similitud. *Vt ex* Baldo *in Rubric. de feud. cognit. numer.* 8. & Andręa de Isernia *in cap.* 1. §. *Sed etiam. Per quos fiat envestitura. Tenet* Card. de Luc. *de feudis disc.* 7. *numer.* 9.

456 Resulta evidentemente de los motivos referidos, que la opinion de los Add. carece de ley, autoridad, y razon,

zon, *taliter quod semper nobis visum fuerit*, que fue inadvertencia del Amanuense; porque no solo concurren à desvanecerla, los fundamentos propuestos, sino las decisiones de diferentes Senados *præsertim* la Audiencia Real de Sevilla, en el caso de la *dissert*. 49. de Vela: la de Valencia, en la causa de los Escorcias; y el Consejo de Aragon, en la del Regente Simon, de Cerdeña.

457 Luego si extinguida la agnacion cõsiderada, quedò el mayorazgo regular, y Doña Angela, es hija de Don Francisco, vltimo Posseedor de estos Estados, no existiendo verdaderos agnados que la compitan, debe declararse à su favor la translacion de la possession: *alia in confirmationem prædictarum, adducentur infr.* §.4.

§. IIJ.

Pruebase, que la Duquesa de Linares, ni como descendiente del Vinculador, ni como heredera de Don Gaspar su padre, tiene derecho para impugnar la possession que pretende Doña Angela: y excluyese la instancia de pregones, y el articulo de autos diminutos.

458 NO como descendiente de el Vinculador, porque en la vacante precedente, excluyò Don Francisco, à Doña Lucrecia; y hasta que la linea de Don Francisco fenezca, durarà la exclusion. Menoch. *cons.* 957. *numer.* 23. D. Castill. *controv. lib.* 5. *cap.* 91. *numer.* 82. cum alijs Torre *dict. cap.* 25. §. 18. *numer.* 184. *conf. sup. numer.* 375.

459 Especialmente quando, queda convencido, no ser hija de el vltimo Posseedor, *sup. art.* 2. §. 1. porque esta calidad, la tiene Doña Angela, hija de Don Francisco, en quien por muerte de D. Gaspar, passò legitimamente la possession, *supra ostendimus, numer.* 376. Y no teniendo otro motivo, para pretender, resultando este desvanecido, es desestimable su pretension.

460 Ni obsta la voluntaria oposicion, que se ha hecho, à el testamento, *ex traditis sup. ex numer.* 30. queriendo regular esta sucession solo, por la donacion; porque esta,

y el testamento, son vna mesma disposicion; *ex traditis sup. numer.* 158. *& sequentibus.* Y conforme à ella, D. Francisco formò linea para sì, y sus descendientes, *sup. diximus numer.* 373. *& sequentibus.* La qual como de vltimo Posseedor, ha de entrar, en la sucession excluyendo à todas. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 3. *numer.* 12. D. Valenç. *cons.* 92. *numer.* 13. D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 23. *numer.* 3. Add. ad Molin. *lib.* 3. *cap.* 9. *ex numer.* 23. *ad* 21. *& cap.* 6. *numer.* 29. *&* 30. *vbi eleganter, & faciunt tradit. supr. numer.* 234. 375. *& sequentibus.*

461 De suerte, que aunque la Duquesa, se hallasse en grado, mas proximo, es la eficacia de la linea tanta, en la estimacion de derecho, que la excluyera Doña Angela, *vt abundè diximus supr. num.* 376. *& seqq. & probat* Sim. de Præt. *cons.* 32. *numer.* 3. *& sequentibus.* Bald. *eleganter, cons.* 200. *vol.* 3. *& cons.* 200. *vol.* 5. ibi: *Vt inter fæminas, illa sit potior, quę sucedit, in locum personæ proximioris, non attento, quod à primo stipite distat remotiori gradu.* Surd. *cons.* 120. *numer.* 3. *vol.* 1. Peregrin. *cons.* 24. *n.* 25. *vol.* 2. Burg. de Paz. *cons.* 29. *numer.* 71. Marcian. *disput.* 5. *numer.* 15. *t.* 1. Salaz. *de vsu, & cons. cap.* 12. *numer.* 61. Add. *ad* Molin. *lib.* 3. *cap.* 4. *numer.* 13. *vbi quod hęc sententia, recepta est, in Praxi, & secundum naturam maioratus.*

462 Esta prerrogativa de la linea, muerto el Conde Don Francisco, diò la sucession à Doña Angela, Baldo *d. cons.* 200. *numer.* 2. *vol.* 5. *vers. Item filiæ* D. Valenz. *cons.* 69. *numer.* 20. *& tenent relati proximè*; Y debe darsela la posession, *vt dictum est, sup.* §. 2. *h. Art.* remitiendo al juyzio de propiedad, las pretensiones de la Duquesa, que aunque fueran justas, no eran capaces de controvertirse en la estrechèz de este. Mier. *part.* 3. *quęst.* 2. *numer.* 26. Leon *decis.* 209. *numer.* 22. Mart. *de succes. leg. part.* 1. *quęst.* 12. *art.* 2. *numer.* 29. Torre *d. part.* 1. *cap.* 25. *numer.* 88. *&* 89. *relatis* Rosa, Quesada, Venturino, & Card. de Luca.

463 D. Mol. *lib.* 3 *c.* 4. *n.* 41. ibi: *Cũ fæmina ex iuris communis dispositione, masculis eiusdẽ gradus, ac lineæ difficiẽtibus, ad maioratus successionem admittenda sit, si, masculus remotioris lineæ, ac gradus, illam excludere prætẽdat, interim in maioratus possessione ipsa tuenda, atque conservanda erit, semperque in iudicio possessorio obtinere debet,* Vela, *dissert.* 49. *numer.* 53. *& diximus sup. n.* 422. *& seqq.*

464 Estas reglas, y las que dexamos ponderadas, no son capaces de controversia, en la especie presente, ni puede

de inmutarlas, la possession dada à Doña Mariana, *numer.* 61. en 28. de Febrero, y primero de Mayo de 1655. *de qua sup. numer.* 14. como inmediata sucessora, *Memor. numer.* 75. *&* 76. porque fue tomada sin justificacion, despues de la muerte de Don Gaspar, *numer.* 52. quando yà en virtud del fuero, *vt diximus sup. numer.* 362. *&* 369. avia passado en Don Francisco, verdadero, y vltimo sucessor, quien debia ser preferido en ella, *quoniam potentius operatur factum legis, quam hominis, vt in specie asserit.* Posthius *de manut. obs.* 55. *numer.* 84. ibi: *Secus vero si statutum immediatè inducat continuationem, etiam ante aditam per hæredem, hæreditatem, quia hoc casu, continuatio à statuto inducta, per alterius occupationem impediri non potest, &c.*

465 Y assi lo declarò la sentencia de el Consejo, de *qua sup.* considerando, que esta detentacion nunca pudo darle titulo à la Duquesa, para pretender. *Leg. Improba* 7. *C. de Adquir. possess. cum alijs* Add. ad Barbos. *lib.* 14. *cap.* 61. *ax.* 20. pues aunque se creyesse inmediata sucessora, acreditò la sentencia su error, y nunca podia obstar à D. Francisco, y consiguientemente à Doña Angela. *Leg. illicitas*, §. 1. *ff. de Offic. Præsid. Leg.* 1. *C. de contrah. stip. Leg. Imperator* 8. *ff. de statu. hom.*

466 De que se infiere, que estando reprobada esta possession en la sentencia, ibi: *Amota quatenus opus sit, dicta Domna Mariana, à detentatione dictorum bonorum, vna cum fructibus perceptis, & qui percipi potuerunt, à die litis motæ*: Es injustissima la instancia de pregones, introduzida por Doña Mariana, pues fue lo mismo tener esta possession ilegitima, que no tenerla. *Leg.* 3. §. *Ait Prætor D. de itiner act. que priuato. Nec possessio sine iuris fomento considerari debet. Vt ex Leg. cum Sponsus*, §. *Si res. de Publician. Leg. commun.* §. *Inter prædones D. comm. dividendo.* Bartol. Rota, D. Valenç. *cons.* 177. *numer.* 90. Mendez, apud Pegas, *de maiorat. interd. possess. cap.* 5. *numer.* 375. *fol.* 151.

467 Creemos, que reconociendo esta verdad los Colitigantes, pusieron las demandas de propiedad, considerando el notorio defecto de derecho, en la possession: *Ex traditis à* Ram. *cons.* 79. *numer.* 13. Argelo. *de legitimo contrad. quæst.* 19. *n.* 54. *& de Adipisc. poss. quæst.* 2. *n.* 321.

&

& quæst. 3. *numer.* 434. *&* 555. Mier. 2. *part. quæst.* 6. *numer.* 21. Cancer. *cons.* 1. *à numer* 33. *Post. tom.* 1. *var.* que afirman, que la hembra de mejor linea, sin atender à pretensiones conjeturadas, contra la naturaleza de el mayorazgo, debe ser puesta en possesion. *Vide supra numer.* 421. 424. *& sequentibus.*

468 No ignora, la Duquesa, la injusticia de competir à Doña Angela, en los nudos terminos de afirmarse hija de vltimo Posseedor, *ex adductis*, §. 1. *&* 2. Por lo qual opone, que aunque Don Francisco huviesse sido vltimo Posseedor, y à Doña Angela no se le dispute esta calidad, debe ser preferida en esta vacante; porque si la causa de transferirse la sucession à Don Francisco, fue la agnacion, y aviendo esta faltado, con su muerte, cessò la causa, y el motivo de la sentencia, y debe bolver à reintegrarse en los derechos que suspendiò D. Francisco: *Quoniam cessante causa, &c.* Mier. *de maiorat.* 2. *part. quæst.* 4. *illat.* 2. *numer.* 13. *& quæst.* 6. *numer.* 475. Stephan. Nathen. *de Iustit. Vulnerat, t.* 4. *cap.* 1. *numer.* 4. Torre *de maiorat. part.* 1. *cap.* 23. *numer.* 164. Aguila ad Roxas *part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 388.

469 Infiere, de esta regla vulgar, que ha de ser reinvestida, de la sucession; porque las hembras excluìdas, por varones, *non perpetuò, sed ad tempus, & exclusionis causa durante; præsumuntur exclusę.* D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 22. & ibi Add. *& lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 72. pero esto debe entenderse, quando si no se admitieran, faltara el mayorazgo, *id est*, quando es necessario, para su perpetuidad, admitirlas. Bald. *cons.* 202. *numer.* 2. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 13. *numer.* 3. Tiraq. *de Primog. quæst.* 71. *numer.* 3. Vela *dissert.* 49. *numer.* 92.

470 No quando quedaron descendientes de el varon que las excluyò, pues entonces no deben admitirse, aunque cesse, en la linea admitida, la calidad, que originò su exclusion. D. Molin. *dict. cap.* 6. *numer.* 22. ibi: *Donec duraverit persona, quę ipsum exclusit, seu eius descendentes, & lib.* 3. *cap.* 6. *numer.* 72. ibi: *Cessante persona, quę illam exclusit, atque eius descendentibus.* Mier. 2. *part. quæst.* 6. *numer.* 49. 50. *&* 216. ibi: *Admitti debet ad successionem maioratus, non extantibus filijs vl. filiabus vltimi Possessoris*, porque dexando descendien-

dencia, se prefiere à todos los que han sido exclusos, *sup. nu. 376. & sequentibus.*

471 En terminos, de que la hija de el Posseedor penultimo, compita, à la de el vltimo Posseedor, es elegante el *cons. 200.* de Bald. *vol. 5. numer. 2.* ibi: *Conclusum enim, & consolidatum fuit feudum, in vltimo masculo: ergo transit per eum in filiam hæredem suam, & non respicit retrò, ad gradum destitutum, & caducum; nam quod semel est anihilatum, nunquam resurgit. ff. de solution. Leg. Qui Res. §. Aream, &c.* Et inferius: *Retrò ad alias lineas, non est aspectus, nisi succedant. X. Coll. de natur. & success. feud. cap. successionis. Illuc cursus fuit, nec viri lineę præiudicari potest, qua propter, filia vltimi masculi, videtur in huiusmodi feudo alias fœminas excludere, & eis totaliter aufferri, non quia mulier, sed quia in locum patris subrrogata, & in eius statum succedens,* & inferius, *ex persona ergo patris, augetur ius filiæ, nec mirùm, quia pater, & filius, &c.*

472 Defiende lo mismo *cons. 202. numer.* 4. & melius *cons. 205. quod subscripsit,* Robertus Ricardi de Salicet. *vol.* 5. que aunque le alega, Roxas *statim ref.* por la opinion contraria, *cons.* 185. *lib.* 3. habla en especie distinta por el rigor de la palabra de la investidura. *Et pro hac sententia vltra* Bald. *dict. cons. 200. relatum ex* Paulo de Castro, Soccin. Alciato, Ruino. Gozadino. Gregor. Lop. Peregrino. Bertazolo. Gailo. Thesaur. Mier. Surd. Add. ad D. Molin. Fusario. Carrill. *firmat* Roxas, *de incompat. dict. part. 3. cap. 4. ex num. 22. Qui e-versis contrarijs, ita resolvit, numer.* 48. ex Add. ad D. Molin. *lib. 1. cap. 6. numer. 22. & lib. 3. cap. 5. numer. 72.*

473 Y el mesmo Roxas *decissum refert, numer. 52. in Supremo Castellæ Senatu, pluries: Et nuper vidimus decisum, in maioratu de Doriga. inter sororem vltimi Possessoris, ad quem translineavit maioratus agnatitius, & filias decesoris primogeniti ab eo exclusas: mense Iunio proximo 1710. inter Comitem de Toreno, & Sororem prædictã, cui datam fuit Tenuta: Et in Prætorio Grann. at. ita Decissum fuit,* Aguil. *in dict. locis: vbi pro hac sentent. refert* Capon. *discept. 164. & alios.*

474 Y aunque algunos Doctores, defienden lo contrario, aviendose juzgado tantas vezes en el Consejo, y la Chancilleria, por esta opinion, y parece que la obyeccion, es inutil, y despreciable; y mas quando, no solo la Duquesa queda excluyda, por esta resolucion, sino todos los varones

cognados de la linea primogenita, que por la despreciable razon, en que se funda, pudieran pretender, esta reintegracion estraña de las palabras de la fundacion, y de la voluntad, desestimada con tantas decissiones, convencida con tantas razones, y reprobada por tantas autoridades, *vt tenent relati.*

475 *Et preter eos iterum*, Baldus, *consil.* 275. *lib.* 3. Mier. 2. *part. quæst.* 6. Gutierr. *pract. lib.* 2. *quæst.* 80. *ampliat.* Censal. *ad* Peregrin. *his, & alijs relatis art.* 20. *vers. Tertia sit conclusio folio* 48. ibi: *Magis recepta atque servata filiam siuè sororem, vltimi Possessoris, ad Primogenituræ, seu maioratus successionem, mortuo patre, siuè fratre, exclusis masculis vlterioris lineæ, fortè admittendam, quamvis masculi in institutione maioratus, cum prælatione ad fœminas, fuissent vocati, & multos refert, & fol.* 49. *vers. Tertio tandem, cum* D. Molin. Valenç. Casan. Font. & Thesaur. *ita concludit: vers. Ex his sic in iure veris, & probatissimis resultantibus conclusionibus, deveniendo ad casum vertentem, de quo agitur, iure merito dixi, & ad presens, iterum dico, præferendam. D. Theodoram Carrillo vltimi possessoris sororem, cum exclusione Don Francisci de Leda, in diversa linea, & prosequitur referendo fundamenta.* Add. ad Molin. *dict. libr.* 3. *capit.* 5. *numer.* 72.

476 *Et etiam pro hac sententia vidend.* Giurb. *de feud.* §. 2. *gloss.* 13. *numer.* 28. *& latè ostendant* Roxas, & Aguil. *vbi prox.* Sarmient. *select. libr.* 8. *in leg. Cum ita*, §. *In fideicommiss. ff. de legat.* 2. Geronimo Rocca, *disp. iur. select. capit.* 3. *numer.* 13. ibi: *Roxas, &c. Optimè, in specialissimis terminis advertens, quod quando aliqua fœmina superst ex linea possessoris maioratus siuè effectiva, siuè recta, siuè contentiva; tunc ad superstitem, ex hac linea decurrat successio maioratus, absque eo quod ad lineam anteriorem Primogeniti retrocedat, &c. & refert.* Card. de Luc. *de fideicommiss. D.* 203. *numer.* 8. *& alios: ex quo, pœnitus eversa manent fundamenta*, Pegas *de maiorat. capit.* 10. *numer.* 771. Carol. Anton. de Luca *de linea legat. artic.* 10. *vel quia ad rem non faciunt vel quia iure carent.*

477 Menos obsta, Rox. *de incomp. part.* 1. *capit.* 6. *numer.* 152. que advierte, se debe admitir la hija, ò nieta de la linea superior: porque se equivocò, ò està el lugar mendoso, pues sino se dà (ni puede darse) mas que vna linea actual, *vt ipse asserit dict. capit.* 6. *numer.* 148. ibi: *Vna sola linea*

datur,

datur, quæ prærrogativam habeat, como alli propone dos? ibi: *Ambę sunt lineę actuales?* Reconociò Aguila esta inadvertencia, ibi: *Numer.* 202. y autorizò la sentencia que fundamos con el señor Castillo, y los Add. ad Molin. refiriendose à la resolucion de Roxas *dict. capit.* 4. donde exprofesso trata esta materia, y la determina contra la reintegracion à que se debe estar, *& non ad illud quod perfunctoriè dixit dict. numer.* 152. Cõciolo *allegat.* 28. *nu.* 10. *&* 25. Card. de Luca *de servitut. D.* 96. *nu.* 15. *& de fideicom. D.* 31. *nu.* 9. especialmente quando en *d. nu.* 152. no prueba con ley, ò razõ, lo q̃ afirma: *& DD. eatenus est credendum, quatenus allegant leges quę, vel rationes probant, non vero quatenus nihil allegant capit. qualiter* 24. *de Accusat.* Everhardo *in. loc. leg. in prelud. circa fin.* Add. ad Augustin. Barbos. *lib.* 4. *capit.* 49. *ax.* 7. Guill. Ant. *de rescriptis moratorijs conclus.* 49. *num.* 75.

478 No juzgamos necessario detenernos en fundar esta resolucion, ni responder individualmente à los DD. contrarios, porque nos exoneran de este cuydado, Roxas, Aguila, Censal, y otros referidos, y las determinaciones expressadas, que son suficientes, para que esta oposicion no se atienda, aviendo costumbre de juzgar en contrario, Fontanel. *de pactis. clauś.* 7. *glos.* 1. *part.* 2. *numer.* 35. Cresp. *observ.* 42. *numer.* 17. Antun. *libr.* 2. *capit.* 10. *numer.* 44.

479 Como heredera, aun tiene menos derecho la Duquesa, para oponerse à Doña Angela, pues aunq̃ su padre la instituyò, en su testamento, en estos mayorazgos, no es possible, que por este Titulo deduzca fundamento, que destruya la perpetuidad de las fundaciones, y que no excluya la inmision testamentaria, que pretende en virtud de el Fuero 41. *rubr. de testam.* concordante con la ley *final. Cod. de edicto. Div. Adrian. Toll.* y la de Soria 3. *tit.* 13. *lib.* 4. *Recopilacion.*

480 Porque estos textos disponen solo, en la inmission de los bienes, que absolutamente eran propios de el Testador, y de que libremente podia disponer, no en los que consta, estàr obligado à restituir al siguiente en grado, al tiempo de su muerte, prohibidos de enagenar, antes de la institucion de heredero, en cuya virtud, no puede el instituido, impedir la inmission en possession, *ex dictis in-*

ri-

ribus, al que està llamado, y es sucessor legitimo segun la fundacion, Anelo de Amat, *conf. 100. ex numer. 70.* Carl. de Tap. *decis. 1.* Argelo. *de legitim. contrad. quæst. 19. art. 1. numer. 25. & quæst. 2. art. 5. numer. 180. & quæst. 7. art. 7. numer. 135. & 144.*

481 Aunque no huviesse fundacion, pues para excluir el Titulo de heredero, bastava el que se huviessen posseydo, como de mayorazgo, Crav. *conf. 832. numer. 6. & per tot.* Parlad. *lib. 2. rer. quotid. cap. 5. numer. 18.* Noguer. *alleg. 25. numer. 207.* D. Castill. *lib. 3. controv. cap. 24. numer. 39. ab Antecessoribus ultimi decendentis*, Leon *decis. 209. numer. 21.* Decian. *conf. 1. numer. 310. & conf. 44. numer. 73. vol. 1.* assi lo declarò el Consejo de Aragon, en la sentencia del Condado de Castellar, à 14. de Mayo de 1644.

482 Porque qualquier disposicion, de bienes sugetos à restitucion, es inutil, *cap. 1. de succes. feud.* Bald. *conf. 400. numer. 1. & conf. 465. numer. 1. vol. 5.* Osasc. *decis. 23. in princip.* Menoch. *de adipisc. rem. 4. numer. 521.* D. Castill. *controv. lib. 3. cap. 24. numer. 104. & 105.* Anel. Amat. *d. conf. 100. numer. 70. ad 82.* Stephan. Naten. *Iust. vulnerata tit. 2. cap. 10. numer. 2.* ibi: *Inter alia fundamenta, hoc quoque allegavi, quod vitium sit visibile, & immissio prohibeatur quando quis testatus fuit de bonis de quibus testari non potest.* Cothman. *vol. 3. resp. 45. numer. 123. & seqq.*

483 Lo qual procede, aunque la institucion se hiziesse à favor del inmediato sucessor del mayorazgo D. Molin. *libr. 1. capit. 8. numer. 20.* ibi: *Nullum effectum sortiri debet, ea hæredis institutio, facta de eo quod necessario ex primi institutoris dispositione, ad sequentem, absque nova institutione, deferendum esset.*

484 *Ex quo provenit*: Que aunque en virtud de el Testamento huvieran ocupado la Duquesa, ò su hermana, los bienes de estos mayorazgos, si despues constasse de el derecho de Doña Angela, por las Fundacionnes, no fuera su possession manutenible, D. Molin. Dominus Castill. P. Molin. & Paz *relatis docet* D. Cresp. *obser. 15. numer. 308.* ibi: *Nulla possessio manutenibilis est, adversus eum, qui se incontinenti demonstret maioratus possessorem, &c. vide supr. numero 466.*

485 *Maximè* en este caso, porque demonstrada la fun-

fundacion, le obstava notorio defecto de propriedad, en los bienes vinculados. Innocenc. *in capit. constitutus de Filijs Præsbyter.* Anel. Amat. *d. cons.* 100. Garcia *de Nobilitat. gloss.* 12. *numer.* 85. D. Castill. *lib.* 3. *capit.* 24. *numer.* 94. Menoch. *de adipiscend. poss. remed.* 4. *numer.* 751. Leon, *dec.* 24. *numer.* 13. *lib.* 1. Argelo *de acquirend. poss. quæst.* 3. *artic.* 2. *numer.* 171. Phebo. *decis.* 27. *numer.* 7. *part.* 1. Gabr. Pereyr. *decis.* 31. *in fine*, Cabedo *part.* 2. *decis.* 15. *numer.* 18. Cyriac. *controvers.* 12. *num.* 8. *& alij relati, per* Sousam, *apud* Pegas *de maiorat. interdicto possessorio, cap.* 5. *num.* 414.

486 Pues si la Duquesa, los pretende como libres, la resisten, notoriamente, las fundaciones, y la observácia de suceder, que los acreditan vinculados, *leg.* 41. *Tauri, vbi* Gomez, *& eius* Addent. D. Castill. *libr.* 5. *controvers. cap.* 91. *numer.* 50. Pater Molin. *disput.* 607. *numer.* 6. Paz *de tenuta cap.* 29. *num.* 2. Asi se considerò, por el Consejo de Aragon, en la sentencia sobre el Estado de Nulles, publicada en veinte y vno de Mayo de mil seiscientos noventa y cinco, confirmado en el Consejo Real en Sala de Justicia, en el motivo que empieza: *Ex dictis fluit.* Si vinculados, la resiste estar en linea postergada, y excluìda por Don Francisco, padre de Doña Angela, *ex latè traditis supr. numer.* 375. 418. *&* 467.

487 Tampoco debe atenderse, el articulo de autos diminutos, que introduxo en el Consejo, y està reservado à difinitiva; porque aviendo intentado la misma pretension en el Consejo de Aragon, con los mismos motivos, se le denegò, *& adversus iudicatum audiri non debet. leg. res iudicata, ff. de regul. iur. ex pluribus* D. Salgad. *labyrint. part.* 3. *capit.* 1. *numer.* 26. *cum sequentibus. præsertim*, teniendo estas determinaciones fuerça de ley, segun el privilegio, *& atento*, de el Rey D. Juan el I. *in corpore privilegiorum fol.* 204. Leon, Villaplana, *& alij relati sup. num.*

488 Y contra la ley, ninguno puede introducir accion, ni proponer instancia, que no lleve insito el desprecio, y la nulidad, *ad legem iubemus*, §. 1. *& ibi* Bartol. *C. de Sacros. Eccles. leg. non dubium* 5. *Cod. de legib. & ibi* DD. Addent. *ad* Barbosam *libr.* 6. *capit.* 7. *axioma* 4. *in fine, & libr.* 12. *capit.* 31. *axiom.* 2.

489 Demàs, que no se propone, què autos faltan en

este Processo, y para introducir el articulo, de diminucion, era precisso, se justificasse, que para determinar la possession, sobre que se litiga, se requeria traer al Consejo autos substanciales, sin que no pudiera resolverse, D. Salgado, *ex multis. de Regia Protectione 1. part. cap. 2. §. 2. numer. 10. alioqui integra præsumuntur*, Craveta, Marquesano, Marescoto, Farinacio, & Gratiano, *relatis* D. Salgado *vbi sup. numero* 9.

490 Pero si en el Pleyto, estàn quantos se requieren para decidir, quien puede dudar, que el articulo es malicioso, y que no se debe atender? *eleganter* D. Salgad. *dict.* §. 2. *numer.* 13. *& sequentibus*, donde resuelve, que si alguna de las Partes *asserat acta deficere, & esse diminuta*, que no se suspende el juizio, sino se reserva, *& prosequitur*, ibi: *Et si processu inspecto, cognoscatur malitia petentis sola, diferendi causa moti, quia vel non deficiunt acta aliqua, vel, quæ deficiunt, nihil tangant, & cætera, tunc denegata tacitè, vel expressè Provisione* de autos diminutos *petita, proceditur ad decretum*; cuya resolucion procede con superiores motivos, en nuestro caso, *ex traditis ab eodem* Salgado *numer.* 6. Pareja *tit. 3. resolut. 3. numer. 39. quoniam iura malitijs non Indulgent. ad leg. Infundo. 38. §. 1. ff. de rei vindicatione, leg. 2. ff. solut. matrimon. leg. Si cui 9. ff. de servitut.* Escobar *de raciotinijs cap. 13. num. 3.*

491 Porque en este Pleyto, no solo falta la diminucion de autos, intentada; pero se reconoce ay muchos que son ociosos, para la determinacion, por no ser, sobre possession, ò por estar duplicadas, y triplicadas algunas copias; y hallandose autenticas, y integras, la fundacion, probanças, declaraciones, instrumentos, autos ordinatorios, y sentencias, debia probar, que no estavan integros, pues no basta proponerlo, Scacia, *elegant. de appellat. quæst. 20. numer.* 15. ibi: *Si &c. Opponat acta non esse integrè transportata, teneatur id probare, vt ex communi opinione sequitur*, Craveta, Suelves, *consil.* 16. *numer.* 7. *&* 8. ibi: *Cum dicitur quod acta sunt transportanda, intelligitur quando acta sunt talia, vt de sui natura sint apta reddere sententiam nullam, vel iniustam, secus si talia non sint*: Scacia *d. quest. 20. numer. 13. & in causa presenti non sunt relevantes processus quos dicunt deficere*, Pareja *de instrum. edit. d. num. 3. resolut. 3. ex numer. 21. Vbi quod in dubio acta presumuntur integra, ex* Bartol. *in Rubric. de N.O.N. num. 8. & alijs.*

De

492 De que ſe infiere, que aunque ſe concedieſſe, la poſsibilidad de aver en Valencia algunos autos, reconociendoſe, que en los que eſtàn en el Conſejo, no falta alguno ſubſtancial, ſi ſe traxeſſen, ſerian invtiles, y duplicar los que en copias autenticas originales tiene el Conſejo viſtos, que es motivo juſto, para deſpreciar el articulo, como irrelevante, argumento, *legis ad probationem* 22. *Cod. de probation.* Surd. *& alij relati* Addent. ad Barboſ. *libr.* 6. *capit.* 7. *axiom.* 15. *& 20.*

493 Inferieſe de lo referido la excluſsion de la Duqueſa, y la injuſticia de los articulos, y inſtancias, que propone, reconociendoſe, en la multitud de cauſas, que fomenta; el defecto de juſticia que la aſsiſte, Caſiodor. *variar. libr.* 11. *epiſt.* 20. ibi: *Intelligimus de inopia iuſtitię, copiam venire cauſarum.*

§. IV.

Excluyeſe el Conde de el Real, el Conde de Sallent, y los demàs Colitigantes.

494 EL principal fundamento, con que pretenden los Condes de el Real, y de Sallent, y otros la ſuceſsion, es la clauſula dezima, del Teſtamẽto, *de quo ſup. nu.* 8. en la qual intentan fundar, el llamamiẽto, que dizen tienen, porque en defecto de D. Pedro, *nu.* 5. ſin hijos, ni deſcendientes, ſubſtituye el Fundador à los hijos de las hijas, de Ramon, ſi las huviere, y deſpues à los hijos, de las hijas de Don Pedro, de que infieren, que ſiendo Reales eſtas vocaciones contenidas, en diſpoſicion perpetua, eſtàn comprehendidos, en ellas, expreſſamente.

495 Pues aunque vno deſciende de D. Ramon, por Doña Margarita, ſu nieta, *numer.* 14. y de Doña Margarita, *numer.* 33. nieta de Don Pedro Ladròn y Pallàs, *numer.* 15. nieto de Don Ramon, y otro de Doña Juana Ladròn, *numero* 29. viznieta de Don Ramon, ſin embargo, confeſſando, que Don Ramòn muriò ſin hijas, y que abſolutamente faltaron los hijos de ellas, intentan eſtender la propria ſignificacion de hijos de hijas à los hijos de las nietas, viznietas, y demàs hembras vlteriores, y con ellos los demàs pretendientes;

ex D. Palacios Rubios, D. Covarrubias, *& alij pluribus*, D. Molin. *libr.* 1. *capit.* 6. *numer.* 28. 29. *& ibi* Addent. Cardenal de Luca, *de emphiteusi. discurs.* 23. *numer.* 2. Barbos. *appellat.* 99. *numer.* 91. introduciendose para suceder, en la limitacion de la regla que enseña, no se comprehenden los nietos, *appellatione filiorum de qua* Barbos. *ubi proximè num.* 93. *&* 99.

496 Pero prescindiendo, de que caducò el llamamiento, de los hijos de las hijas de Ramòn, y Pedro, porque el Fundador le diò solo en caso, que huviesse hijas, y estas tuviessen hijos, *ut in clausula* 10. ibi: *Si las huviere, & in clausula* 20. ibi: *No quedando, ni estando* (que son gerundios, y importan precisa formalidad. Reynoso *observa.* 44. *numer.* 28.) *de aquellos, hijos legitimos, y naturales, ni otros descendientes, por derecho, y linea, de aquellos, &c. Y quedassen hijas legitimas, de aquellos, &c. las quales tendràn hijos legitimos, &c.* que son palabras condicionales, *ex leg. à testatore* 109. *ff. de condit. & demonst. & ibi* Bartolus. Prætis *de interpretation. lib.* 3. *interpræta.* 2. *limitat.* 1. *solut.* 1. *nu.* 11. *optimè* Reynos. *d. obs.* 44. *nu.* 27. *&* 28. *& ibi* Addent. *nu.* 29.

497 Aviendo tenido hijos, y no hijas Don Ramòn, y D. Pedro, no pudo llegar el caso de el llamamiento restricto solo, al de morir sin hijos, y con hijas, *ad latè observata per* Torre *par.* 1. *cap.* 38. *namer.* 171. *&* 216. *& par.* 2. *quæst.* 13. *numer.* 20. *& quæst.* 17. *numer.* 8. *& quæst.* 36. *numer.* 18. 19. *&* 31. *& par.* 3. *decis.* 50. *numer.* 20. ni purificarse la condicion, *& consequenter* caducò la substitucion, *ex leg. Si matre.* 33. §. 1. *ff. de vulg. & pupill. ubi D.D. passim*, Fusar. *quæst.* 469. *num.* 37. *& quæst.* 456. *num.* 1. Casanat. *cons.* 55. *ex numer.* 2.

498 Y aunque es vulgar, que en los Mayorazgos, no tiene lugar la caducidad, *ob eorum perpetuitatem. cum tot sint vocationes, quot personæ*, Dom. Valençuel. *cons.* 23. *nu.* 9. *& cons.* 60. *nu.* 14. Addent. ad Molin. *lib.* 1. *cap.* 1. *num.* 17. *plenè* Reynos. *obser.* 64. *per totam.*

499 Esta regla, se limita, quando falta la condicion, como en nuestra especie faltaron las de morir sin hijas, Ramòn, y Pedro, y con hijos, en cuyo caso el defecto de la condicion, aniquila la disposicion, y desvanece los llamamientos, *ut tenent* Addent. *ad* Molinam, *dict. numer.* 17. ibi: *Sed*

Sed quid in casu, vbi duplex adest Obstaculum, nempè caducitatis, & conditionis deffectus, resolutivè dicendum est, sequentes caducari, non ex vi caducitatis, sed ex deffectu conditionis, Casanate *cons.* 2. 3.& 20.& *precipuè cons.* 36.*ex numer*.87.*vbi iudicatum refert, in Consilio Aragonum, numer*.40.& *melius, numer*. 47.ibi: *Tamen verior, receptiorque est sententia, caducari indistinctè, gradus omnes sequentes, quando præter, caducationem medij, gradus, obsistit deffectus conditionis adjectę primo substituto, præmorienti, & secundum, vel sequentem substitutum*, y refiere à Craveta, Curcio, Iunior, Alciato, Menochio, Osasco, Rolando, Nata, Gabriel Raudense, Deciano, Prætis, Surdo, y otros, Pacciono *allegat*. 199.*nu*.54.& 55.

500 *Idem sequitur*, Sessè.*decis*. 60.*numer*. 138.& 166. Molino *de ritu nuptiarum.libr*.3.*quæst*. 23.*numer*.31. & 32.Gratian.*disceptationum forensium. cap*.979. Castill. *libr*. 6. *cap*. 181. *numer*. 45.Addent. *ad* Reynos. *observ*. 24. *numer*. 30. & *melius observ*. 44. *numer*. 29. & *ibi* Addent. *plures referunt*. & *consequenter deficiunt omnia, quæ à simile dispositione pendent*. D. Menchaca *qq. Illustr. cap*. 55. *numer*. 6. Molino, *de Brachio Seculari cap*.18. *numer*.14. *cum alijs* Addent. *ad* Barbos. *libr*. 3. *cap*. 60.*axiom*.18.& *axiom*.26.*vbi hoc procedere aiunt, sivè conditio sit affirmativa, sivè negativa*, Guzmàn, Barbos.& Mesa, *relatis* Add. *ad* Reynos. *dict. observ*.44.*nu*.29. & *obser*.64. & *ibi* Addent. *ad nu*.20.

501 De que se infiere, que no teniendo llamamientos, por aver faltado la condicion, y el caso, en que el Testador le hizo, les faltan à los Colitigantes las calidades precisas, para introducirse, àla sucession de este Mayorazgo, Cardinalis de Luca *de fideicommis. discurs*. 29.*numer*.7. 8.& *sequentibus*, & *faciunt tradita supr.art*. 1. §.4. *num*.317.& *seqq*.& *art*.2. §.2.*nu*.381.

502 Prescindiendo, pues, de esta resolucion evidente, se reconoce, que el discurso, que forman los cognados en la referida clausula, extendiendo el proprio significado de sus palabras, es contra la mente de el Fundador; porque despues de la substitucion que en ella se expressa, inmediatamente dize, ibi: *Assi, y segun en la clausula adelante ordenada*; con que para entender la dezima, es preciso vnirla à la veinte, que es la clausula adelante ordenada, à que se refiere, porque en fuerça de las palabras, *assi, y segun*,

 queda

queda imperfecta, si no se vniesse con la referida: *ex trad. sup. nu. 165. 194. & seqq.*

503 Y conmayor claridad, lo explica en la clausula la onze, pues afirma, que la veinte, por culpa de el Escriviente, se prepostero, por no aver concebido su intencion, y en vna, y otra dispone el Fundador, sea entendida, como si estuviesse vnida con la dezima, ibi: *Sea entendida, y comprehendida, de primò, ad vltimum, en todas las cosas, y por todas, segun en aquella* (esta es la veinte y siguientes,) *se contiene, y se recita.*

504 Luego la inteligencia de la clausula dezima, pende de la individual declaracion, que el mismo Fundador haze en las clausulas, veinte, veinte y vna, y veinte y dos, donde mas amplia, y positivamente, dispone lo que diò à entender en la dezima, ibi: *Declarando por la presente, y discerniendo de nuestra ciencia; que si caso fuere, &c. que los dichos hijos nuestros, Ramòn, Primogenito, &c. y Pedro, &c. ò el vltimo de aquellos, muriessen, no quedando, ni estando, de aquellos hijos legitimos, y naturales, ni otros descendientes, por derecho, y linea de aquellos, ù de alguno de aquellos varones, y quedassen hijas legitimas, de aquellos, ù de alguno de aquellos, las quales tendràn hijos legitimos varones, y naturales.*

505 *Por tanto, &c. Ordenamos, que si la primera hija legitima de el dicho Ramòn, &c. tuviesse hijos varones, y naturales, aquel tal hijo, y nieto, nieto de el dicho Ramòn, y viznieto nuestro, aya primeramente, &c. toda la nuestra herencia, y descendientes de aquel, &c. Y si aquel muriesse sin hijos legitimos, y descendientes de aquel, al otro hijo, de la dicha primera hija: Y si aquel faltasse, y falleciesse, al otro, y assi de vno, en otro, hasta el postrero.*

506 Prosigue en la clausula veinte y vna: *Y si aquella primera hija, no tuviere hijos varones, y si aquellos muriessen sin hijos legitimos, y naturales, en tal caso, los hijos de la otra hija, por orden de el primero hasta el postrero de dicho Ramòn, y assi entendido de todas las otras hijas de aquel, y hijos de aquellas varones legitimos, y naturales, &c.*

507 Y en la clausula veinte y dos, en defecto de hijos de Ramòn, y de hijos varones, de las hijas, dispone: *Que si Pedro tuviere hijas, y aquellas tuviessen hijos varones legitimos, y naturales, aquellos tales hijos, de las dichas hijas, de el dicho Don Pedro Ladròn, nietos suyos, assi por orden, como arriba se contiene,*

en la primera clauſula, es la veinte, *los dexa por herederos de vno en otro, como en dicha clauſula mas largamente eſta diſpueſto, dè vno en otro, haſta el poſtrero,* y previene, *ſe guarden las Ordenaciones hechas arriba, y no ſe contravengan, rompan, ò corrompan por ninguna manera, cauſa, ò razon.*

508 Eſta expreſſa declaracion, *quæ prævalet cuicumque præſumptioni* Magon. *deciſ. Florent.* 146. *nu.* 25. *&* 26. Altogr. *conſ.* 60. *num.* 10. *libr.* 1. Manſ. *conſult.* 664. *numer.* 20. Torre *de maiorat. p.* 3. *deciſ.* 62. *nu.* 46. ibi: *Non eſt recurrendum ad coniecturas, in præſenti caſu, dum habemus ipſius teſtatoris declarationem expreſſam, & numer.* 51. *& deciſ.* 10. *numer.* 4. *vbi refert, leg. Epiſtola, ff. ad Trebellian.* Mantic. Rot. *& alios & deciſ* 59. *numer.* 3. *d. par.* 3. *vbi etiam plures refert* Decian. *reſp.* 88. *num.* 16. Add. *ad* Barboſ. *lib.* 18. *cap.* 15. *num.* 47. *vbi quod non eſt opus alia declaratione, quam Teſtatoris.*

509 Y eſte modo de diſponer, acreditan, que el Fundador, ſolo tuvo afeccion, al grado de hijo, de la hija de Ramòn, y Pedro ſus hijos, en caſo de morir eſtos, ſin varones, y que no quiſo indiferentemente comprehender, ni llamar à los grados inferiores, y ſus lineas, porque ſolamente amò, à la que empezaſſe, en hijo varon de las hijas de Ramòn, y Pedro: eſto es, en aquella perſona, en quien concurrieſſen propriamente, las calidades de hijo varon, de hija, nieto de Ramòn, y viznieto de el Fundador, demonſtrandole *perſonaliter velut digito*, ibi: *Aquell ay tal fill, net*, como en la clauſula veinte: *Aquel tal hijo, nieto*, y en la clauſula veinte y dos, ibi: *Aquells ay talls fills, nets: aquellos tales hijos, nietos.*

510 Eſta inteligencia, es preciſa, ſegun el ſignificado de las palabras, de que vſa el Teſtador repetidamente, pues la diccion *aquel*, cauſa peculiar, y expreſſa demonſtracion, y reſtriccion perſonal, Surd. *deciſ.* 125. *nu.* 1. Ant. Monach. *deciſ.* 61. *numer.* 4. Barboſ. *dict.* 147. *numer.* 1. y debiendo entenderle de los hijos, por la demonſtracion referida, excluye abſolutamente los nietos, viznietos, y vlteriores que no deſciendan *de aquel tal hijo* de la hija.

511 Eſto es indubitable, pues el Teſtador añade, *ay tal*, para que de ſu voluntad nunca pudieſſe dudarſe; porque aquella ſylaba, *ay*, que precede al, *tal*, demueſtra incluſion de aquel hijo ſolo, que dexava llamado, no de otra perſona *etiam repreſentativè*, como ſe colige de el ſignificado

que

que tiene en los Fueros de Valencia, especialmente *Foro 2. rubric. de Pasturis capit. de aquells que volran esser vehins*, ibi: *Aquells ay tals vehins*, que aunque suena aquellos tales, proprissimamente, se entiende *illis met* aquellos mismos vezinos, *&* *Foro 88. rubric. de Curia, & Baiulo*, ibi: *Aquells ay tals Christians.*

512 *Ad idem refert possunt*, Foro 1. *eod.* donde poniendo la forma del juramento de el Bayle, dize: *Yo ay tal jur. &c.* en que el, *ay tal*, denota el proprio nombre del que jurare, *& Foro 86. & 110. eod. & Foro 10. de Præcibus Principis. Foro 11. rubric. Si contra ius aliquid fuerit impetratum. Foro 2. & Foro 18. de Donation.* de los quales, y otros, se infiere, que estas palabras, denotan comprehension verdadera de la persona mencionada, y no de otras excluyendolas la limitacion de su significado, *confert* Gonçal. *cum plurib. ad reg. 8. Chancell. glos. 43. n. 23.*

513 *Et probatur*, porque no debiendo estar en ninguna disposicion, sylaba, que no tenga alguna operacion, potestad, y oficio, *leg. Si quando 109. vbi DD. ff. de legat. 1.* Mantic. *de tacit. & ambig. libr. 2. tit. 12. numer. 8.* Carroc. *decis. 59. numer. 2.* Peregrin. *cons. 3. numer. 3. volum. 1. & de fideicommis. artic. 34. numer. 83.* Hering. *de fideius. cap. 27. numer. 92.* es necessario conceder, à aquella, *ay*, à lo menos, que estreche la demostracion de la voz, *tal*, à la precisa, y propria significacion de la voz *hijo*, para que no puede extensivamente, comprehender ningun nieto, ni otra persona; que *simpliciter*, no sea *hijo*: *præsertim* siguiendose la voz *tal*, que tambien es demonstrativa, *ad occulum* restrictiva, y personal limitativa, *vt in cap. 2. de temp. ordinat. notatur* Grato, *cons. 54. num. 13. lib. 1.* Rot. *apud* Rub. *decis. 339. nu. 20. tom. 2. cum alijs* Barbos. *dict. 399.* *vide infr. nu. 575.*

514 Luego no siendo el *nieto*, ni la *nieta*, *simpliciter hijo*, ò *hija*, no puede entenderse el llamamiento de ellos, sino es de hijos de hija, *verè, & realiter, & sic de primò gradu; quoniam nepos non est simpliciter filius*, Rotæ *duplex decissio adducitur à* Conciolo *allegat. 41. numer. 16. & tale non dicitur, propriè quod non est simpliciter tale. §. 2. inst. de vsufr. leg. 2. §. 1. versic. Nec naturalis, ff. de vsufruct. ear. rerum quæ vsu consum.* Menoch. *cons. 461. numer. 17.* Barbos. *dict. 399. numero 4.* Gonçal. *ad Reg. 8. Chancell. gloss. 43. numero 28.* Ceper. *in* Cynosur. *legal, cap. 19. nu. 52.*

Esta

515 Esta geminacion de restricciones, obstenta, que estas vozes obran con mayor eficacia, en exclusion de los hijos de las nietas, y viznietas, Bursat. *cons*. 16. *numer*. 61. Osasc. *decis*. 90. *num*. 5. Cravet. *cons*. 105. *numer*. 4. Torre *de maiorat. par*. 1. *cap*. 29. *numer*. 127. y se presumen puestas, con el mayor juizio, y deliberacion, *cap*. & *si Christus. de iur. iurand*. Grasis *de except. cap*. 14. *numer*. 24. y que fue la enixa mente de el Fundador, excluir, los que no fuessen propriamente, hijos de las hijas, *ad leg. Ballista* 32. *ff. ad Senatus Consult. Trebell*. Osasc. *ubi sup. numer*. 5. & *decis*. 128. *numer*. 14. Grasis *d. except*. 14. *numer*. 38. Bursat. *cons*. 13. *numer*. 12. Scrad. *de feud. par*. 10. *cap*. 20. *numer*. 126. Barbos. *voto*. 91. *numer*. 32. Hieronymus de Philippo, *dissert*. 37. *numer*. 22. Torre, *de maiorat. part*. 2. *quæst*. 1. *numer*. 28. & *par*. 3. *decis*. 5. *numer*. 29. (*Ubi quod removet omne dubium*) Gallerato, *de renuntiat. lib*. 4. *cap*. 6. *per tot. alios vide infr. nu*. 579. & 598.

516 De suerte, que para no exceder de la persona contemplada, y llamada expressamente tienen, estas dicciones mas operacion, que si huviera repetido *aquel hijo mismo* Torre *de maior*. 2. *par. quæst* 19. *numer*. 48. & *quæst*. 43. *numer*. 134. pues quando faltaran, y pudiera aver alguna duda, conforme à derecho, la palabra, *hijo*, avia de entenderse *simpliciter* de el *hijo* de la hija *tantum: non secundùm quid* de el hijo de la nieta, *ad leg. Titiæ textores* 36. *ff. de legat*. 1. *l. legatis* 35. *ff. de legat*. 2. *leg. Legatum* 45. *ubi* Bart. *ff. de legat*. 3. *leg*. 1. §. *Si quis simpliciter*, *ff. de V*. O. Decio, *in leg. Qui post successionem*. 194. *numer*. 3. *ff. de R. I*. & *cons*. 492. *numer*. 1. & *cons*. 526. *numer*. 9. D. Castill. *controvers. lib*. 4. *cap*. 39. *numer*. 12. *quod procedit*, *sivè dispositio sit favorabilis, sivè odiosa*. Castillo, *ubi proxim. ex quo asserunt* Alex. *cons*. 79. *numer*. 11. *vers. Hoc bene probatur. libr*. 2. & Thusc. *lit. V. conclus*. 92. *num*. 18. *quod privilegium concessum patruo, non habet locum, in patruo magno, sed in patruo simplici*.

517 Lo qual se conforma con el proprio significado de la voz *hijo*, que no significa *nieto*, y en duda ha de entenderse de el *hijo* propriamente, *iuxta leg*. 1. §. *Is qui navem* 19. *ff. de exerc. Act. leg*. 3. §. *Hæc verba*. 1. *ff. de negot. gest*. Antun, *de don. Reg. lib*. 2. *cap*. 29. *nu*. 131. *nec à proprietate verbor. recedendũ est, leg. Non aliter, ff. de legat*. 3. *leg. Qui liberis* 8. §. 1. *ff. de vulg*. & *pup. substit*. Giurb. Thusc. Font. Cyriac. & *alijs plurib*. Ceper. *in*

Cynos.leg.cap. 19.*nu.* 1.*& seq.&nu.*47.ibi: *Atque, ita verba. exempli gratia, in testamentis, naturaliter, non civiliter, sivè in sensu, & significatione naturali, non civili, & subintellecta, accipiēda sunt, leg. fideicommissum* 76.*ff.de cond. & dem. leg. vltim. vbi* Bald.*numer.* 2.*de his qui ven. ætat. imp. leg. Statius*, §. *Cornel. Fælic. ff. de Iuri Fisci*, y refiere à Cæphal. Surd. Cavall. Larrea, y otros.*eleganter* Capon.*discept*.64.*n.* 7.

518 Confirmase, porque llamando al hijo de la hija, para que no pudiesse controvertirse, que llamava solamente al hijo, no al nieto, despues de las dicciones *aquell ay tal fill*, declarò su intencion, hasta dexarla indubitable, con expressión tanta, como si expecificamente le nombrara, por su nombre proprio, pues dize: *Aquel tal hijo, nieto*, y declarandose prosigue: *Nieto de Ramon, y viznieto nuestro*: estas son otras dos palabras que restringen la personalidad, *nempè*, de dicho Ramòn, y nuestro, *dicemus infrà numer.* 575.

519 De que se colige claramente, que la persona llamada, era la que estava en segundo grado, con Ramòn, y en tercero con èl, *vt in For.6.& 7.rubric. de intestat.* no otro descendiente, que estuviesse en el quarto, ò quinto grado, *& non est dubium, quod in testamentis, præsertim in legatis, & fideicommis. verba accipienda sunt in proprio suo significatu, nec ab illis receditur, & iam, si alias, actus periret. d.leg. Non aliter* Menoch.*cons.* 56.*num.* 11.Aldovino.*cons.* 111.*numer.* 29.*maximè* siendo claras, *leg. Continuus* 127.*de V.O.* y conviniendo con la propriedad d ellas tanto, no hazer la extension, à lo que no dispuso el Testador, Bart.*in leg.In ambiguo.*3.*ff.de reb. dub.*Cepero, *d.capit.*19.*nu.*11. *&* 18.

520 Y no parece possible, se dè interpretacion, que destruya tantas formalidades, y restricciones, como concurren à autorizar, que el llamamiento, fue de el hijo solo, sin violar la disposicion de el Fundador, *adversus leg.Neratius* 191.*ff.de V. S. leg.* 3. §.*Si quis* 4.*ff. de itinere actuque privat, leg.Scire.*13.§.*Aliud.*2.*ff. de excus.tut.*en la qual se expressa, no aver querido extender este llamamiento, à los hijos de las hembras vlteriores, *neque in substitutionibus, & fideicommissis*, debe hazerse extension, *leg. Si quis ita.* 16. §. *penul. ff. de testam. tut. per quem, text.ita tradunt* DD. Aret. Soc. Jas. *in leg.Gallas*, §.*& Quid si tantum, ff. de lib.& posth.* Abb. *cons.* 57.*columm.penult. libr.* 1.Cæphal. *cons.* 269.*numer.* 12.*libr.* 2.

Dec.*conf.*218.*numer.* 9.Cravet. *conf.*161.*num.* 11. Menoch.*in plurib. loc. præfertim.conf.*178. *numer.* 38. *conf.* 220. *numer.* 229. *conf.* 233. *num.* 11. *conf.* 315. *numer.* 16. Cyriac.*controv.* 522. *num.*16.*vbi quod vocato vno, non cenfetur vocatus alter, vel eius defcendentes.*

521 De esto refulta, fer eftraña de efte litigio la queftion vulgar, *an fub nomine filiorum veniant nepotes vel vlteriores?* porque folo pudiera difputarfe, quando el Fundador no huvieffe difpuefto con mas claridad, que fe requeria, en los hijos folos, ò huvieffe, avido hijas, de los hijos, del Fundador, y eftas huvieffen tenido hijos de quien defcendieffen los Colitigantes, lo qual falta; pues aunque en fuerça de las reftricciones, fe quifieffe controvertir, entonces, fi debaxo de la palabra, hijos, fe comprehendian los nietos, y defcendientes, quãdo es cafo claro, pues q̃ no huvo hijo, de hija, eftamos fuera de femejante difputa, *quoniam ftante deffectu qualitatis defideratæ per Teftatorem, ceffabat omnimodum fundamentum aplicationis, vt eleganter animadvertit.* Card. de Luca *difc.*29. *numer.* 7. & 8. ibi: *Tunc autem talis quæftio congrua fuiffet, quando ex Iuditha filia, procreatus fuiffet filius mafculus immediatus, prędefunctus ante factum cafum fideicommifsi, de cuius tempore effet folum fuperftes, nepos, vel pronepos, aut vlterior defcendens, per mafculum, aut de linea mafculina primi immediati, &c.* porque efte defcendiente, traia en sì impreffa *quodammodo* la calidad apetecida por el Fundador. Luc. *vbi fuprà numero* 9.

522 Pero quando, fe pueda aplicar efta queftion al cafo prefente, no hallaràn, en fu refolucion, los cognados que la excitan, el mas leve fundamento, que les patrocine, *præfertim, quando hic non agitur de maioratus extinctione, fed loquimur, fuppofita perpetuitate*, la qual motivo à D. Molin. *libr.* 1. *cap.* 6. *numer.* 28. à limitar la regla que propone *nu.*27. antes fe reconoce, nos hallamos en la regla mifma, porquè el Fundador, llamò folo, los hijos, en primer grado, de fu hija, nietos de Ramòn fu hijo, en fegundo, viznietos fuyos en tercero, en que declarò fu voluntad, *quoniam limitatio* D.Molin. *procedit: nifi voluntas teftatoris, aliter fe habeat, vt in leg. Liberorum de V.S.* y expreſsò la particular aficion, al hijo de la hija, no à los hijos de las nietas.

523 Y la limitacion, folo procede, quando indiferen-

rentemente, y con afecto igual, fueron llamados los hijos, *ex* Bald.D.Molin.*d.cap.n. 29.in fine.* no quando falta este motivo, de ampliar las palabras, porque entonces, han de entẽderse, con propiedad: especialmẽte, aviendo tenido efecto, esta disposicion, en los hijos varones de Ramòn, y de Pedro: *ad eleganter tradita per* D. Valençuel.*conf.106. ex num.24. ad 30.* Simon.de Præt.*de interp.vlt.vol. libr.3. interp.3. dub. 4. sol.1. numer.44.* Gracian.*capit.765. num. 1.* Barbos. *appell. 99. num. 99.* Roxas, *de incomp. par. 8. cap. 8. numer 11. ex quo omnino,* cessa la razon de la extension; à los nietos, *ne dispositio maneat sine effectu: de qua ex multis* Barbos. *appellat. 29. numer. 89. & seqq. quod vt clarius pateat, ad rem accedendo.*

524 Para mayor claridad de este concepto, y obstentar con evidencia, que la voluntad de el Fundador, fue llamar à los hijos de las hijas *tantum*, y que no se debe extender la palabra, *hijos*, à los nietos, suponemos, *& alias dicebamus supr. numer. 514. & sequentibus*, que la palabra, hijos, è hijas con propriedad, no significa, ni comprehende, *ex propria vi*, nietos, y nietas, *aliter enim filij, aliter nepotes appellantur, vt in leg. Quod si nepote 6. ff. de testam. tut. §. vlt. instit. qui testam. tut. dari poss.* Surd. *de alimen. tit. 9. quæst. 36. numer. 1.* Prætis *vbi proxim. numer.37.* Rota *post* Urceol. *de transact. decis.28.numer.1.* Costa, *in questione de patruo, & nepote. part. 2. numer.10.* Ram. *conf. 184.* D.Larr. *decis.54.numer.13.*Mantic, *de coniect. libr.8.tit.8.numer.9.* Alv. Valasc. *conf. 140. numer.4.* Per.de Lara.*de Anniverf.lib.1.cap.6. numer.6. vbi ex* Alex. *ait magis esse communem hanc opinionem, latè* Barbos. *appellat.99.nu. 83. & 84.* sino *impropriè, y extensivè, & latè sumpto vocabulo, leg. 84. & 201. de V. S.* Fusar. *quæst. 319. num.12.*Gregor. de Ganaverro, *consil. 1. numer. 18.* Barbos. *vbi supr. num.84.* Prosper.Fagnan.*ad cap.transmisa 8.de filis Presb.numer.16.& sequentibus.*

525 Esta extension, nunca se debe hazer, si la voluntad de el Testador, no la produce, *argument. d. leg.201.* Fusar. *vbi supr.* Barbos. *dict. numer. 84. Vbi Post quam ex proprietate sermonis, dixit, non venire nepotes, ait,* ibi: *Secus autem quando contrarium suadent voluntatis fideicommitentis coniecturæ* Bartol.*in d.leg. Liberorum D. de V.S.cumplurib.* Fusar. *de substitut. quæst. 309.numer. 12.* Costa, *de questione de patruo, & nepote, par.2. numer. 16. & 17.*Faria ad Covarr.*varia.lib.2.cap.*

18.

28. *numer.* 19. y esta resolucion, siguiò el Consejo de Aragon, en la sentencia de Nulles, *de qua infrà, numer.* 535. ibi: *Prædicta enervantur perpens, quod ex præsumpta disponentis intentione, nomen filiorum, nepotes, & alios descendentes aptum est comprehendere, sed non ex proprietate sermonis, ad quod præ oculis habendæ sunt coniecturę, quæ id suadeant, &c.* Prætis, *de interp. vltim. vol. lib.* 3. *interp.* 3. *dub* 4. *solut.* 1. *numer.* 58. D. Ram. del Manzan. *ad L.L. Jul. & Pap. lib.* 2. *cap.* 6. *nu.* 1.

526 En nuestro caso, no solo ay circunstancias, que dicten la voluntaria extension, que en contrario intenta hazerse; pero concurren muchas contrarias, que persuaden, que la extension, no solo es inadaptable, à las palabras de la disposicion, sino que violentan la inteligencia contra lo que expressamente, el Fundador dispuso, *sup. num.* 250. *quod seqq. patet.*

527 *Primò*, porque el Mayorazgo, està fundado en contrato, (*vt satis abundè remanet probatum artic.* 1. §. 2.) *& stricti iuris*, como es la donacion, pues no se numera en el §. *Actionum* 28. *instit. de act.* entre los de buena fee: *vt animadvertit, Consultus in leg. Eum qui.* 22. *ff. de donat.* ibi: *Maximè cum in bonæ Fidei contractibus; donationis species, non deputetur, & ibi* Gothofred. *litter. D. & E.* ibi: *Contractus donationis, nam hic species pro contractu accipitur, non est bonæ Fidei, sed stricti iuris. donationes, privatorum strictè accipimus*, latè Cepero *in Cynos. capit.* 10. *numer.* 43.

528 *Propterea*, en el nombre de *hijos, nullo modo*, pueden entenderse comprehendidos los nietos, *vt ex* Bart. *in d. leg. Liberorum.* 220. *de V. S.* Alex. Gabr. Cald. Pereyr. *& aliis, tenet* Barbos. *d. appellat.* 99. *numer.* 86. *& sequentibus, vbi numer.* 83. *eleganter ait, vndè nepotes, sub filiorum appellatione, inclusos non esse, quando sumus in substitutione facta in contractu, resolvunt,* Rol. à Vall. *cons.* 93. *numer.* 18. *&* 19. *libr.* 2. Storc. Oddo. *cons.* 39. *numer.* 15. Ant. Gabr. *d. conclus.* 1. *numer.* 64. Peregr. *cons.* 65. *numer.* 19. Rustic. *in d. leg. Cum Avus libr.* 6. *cap.* 14. *numer.* 41. *in fin.* Fusar. *quæst.* 321. *numer.* 101. Petra. *de fideicomm. quæst.* 4. *numer.* 8. Franc. Molin. *de ritu nupt. libr.* 3. *capit.* 23. *numer.* 37.

529 *Et in specie, ferè.* Rot. *post cons.* 1. Ganav. *vbi sup. n.* 23. *sequentibus*, ibi: *Nullo modo magis procedere debet in contractibus, &c. in quibus appellatione filiorum, non venire nepotes firmant.* Bart,

&c. Ganav. d. *conf. 1. numer.* 24. ibi: *Hinc etiam desummitur, communis resolutio DD. quod appellatione filiorum, non veniant nepotes in contractibus, & inter plures quos adducit, ex professo agentes, refert.* Alex. *conf.* 61. *vol.* 1. *per tot.* Socin. Junior. *conf.* 108. *nu.* 15. *vol.* 2. Alciat. *resp.* 2. *num.* 19. & 32. *libr.* 8. Calderin. *conf.* 11. *tit. de locat.*

530 En los mismos terminos de donacion hecha, por causa, y contemplacion de matrimonio (*vt patet in nostra, clausula prima*) Roland. *conf.* 58. *numer.* 59. & *conf.* 59. *num.* 22. *vol.* 3. Franc. Mol. *de rit. nupt. lib.* 3. *cap.* 23. *numer.* 37. *quos refert* Ganaver. *d. numer.* 25. Rot. *post eum, numer.* 26. Fusar. *conf.* 36. *numer.* 13. Alciat. *conf.* 2. *numer.* 33. Y expressando el Fundador en ella, que la haze, con tales pactos, vinculos, y condiciones (*in clasula* 2. ibi: *Debaxo de tales pactos, y retenciones, vinculos, y condiciones*) no llamando las nietas, de las hijas, es caso omitido.

531 El qual, no debe congeturarse, ni interpretarse, extenderse, ò repetirse: *cum non sit scriptus, vt eleganter ait*, Gregor. Ganav. d. *conf.* 1. *numer.* 23. & 26. para incluir los nietos, que el Testador, no quiso llamar, en las Condiciones, y vinculos, que puso, ni los descendientes de ellos: assi lo decidiò el Consejo de Aragon, en la causa de Don Sancho de Cardona, contra el Duque de Gandìa, *vt testatur* Ganavar. *d. conf.* 1. *numer.* 15. Leon. *decis.* 60. *num.* 47. *part.* 1. donde fue admitido el consejo segundo de Alciato, *lib.* 8. y el de Soc. Junior. 108. *vol.* 2.

532 Ni obsta (si se dize) que estas son clausulas de el Testamento, y que aunque deba regularse la sucessión por la donacion, las palabras, han de entenderse, como puestas en vltima disposicion, y no en contrato, *itaque plenissimè, & latissimè verba interpretanda, leg. Quæsitum* 12. §. *Idem* 39. *leg. Si ita*, 15. §. *vltim. de instrum. fund. vel instrum. legat.* Mantic. *de coniect. lib.* 3. *tit.* 4. *num.* 3. Menoch. *conf.* 210. *nu.* 37. & *conf.* 236. *nu.* 10.

533 Porque esta assercion, es incierta, pues el relato, debe entenderse, *vt supr. numer.* 162. segun la mesma naturaleza, y calidad de el referente, & *fallit regula quando testator strictè locutus fuit, vt hic*, Mantic. *vbi sup. numer.* 13. *cum alijs*, Cepero *in Cynos. legal. cap.* 18. *numer.* 84. & *sequentibus.*

Quan-

534 Quando no fuesse esto tan cierto, debia nuestro Testamento, entenderse con mayor estrechèz, que las palabras de la donacion, porque estando (como de èl consta) otorgado en Manzanera, Villa de Aragon, disponen los Fueros de aquel Reyno, que los Testamentos, se entiendan à la letra, Torre, *de maior.part.* 1.*cap.* 25. *nu.* 33. y assi, no ay en ellos subinteligencia, ni se extiende, ò suple nada. Leon, *d.* 91. *tom.* 4. *t.* 1. *ubi alios refert*, Portolès ad Molin. *Verbo Forus numer.* 27. *latissimè, in simili.* Simion de Prætis, *de inter. V. vol. lib.* 1. *dub.* 2. *solut.* 4. *ex num.* 7.

535 Y en la dicha sentencia, de el Consejo de Aragon, sobre el Estado de Nulles, entre el Duque de Gandia, y Don Otger Català, publicada à 21. de Mayo, de 1695. ibi: *Et prædictę libertati testantium, & necessitati exequendi voluntatem eorum ad litteram, cõgruit quod iuxta, Forum* 51. *Rubrica de testament. iussa in testamentis ad litteram sunt exequenda, non aliter quam Fori ad litteram, ut in Foro tertio, Rubric.* Comencen les costums, *&c.*

536 *Nam littera dicitur propriè illa, quæ corporali oculo legi potest, in qua sub intellectio, non cadit, ut in leg.* 1. §. 1. *ff. de his quæ in testam. delent.* Bald. Signorolo, Roland. Alder. Mascar. *d. Gener. statut. interp. conc.* 4. *nu.* 103.

537 Y quando algun Estatuto, se entiende à la letra, no tiene lugar la interpretacion extensiva, Bald. *in leg.* 2. *C. de patrib. qui filios suos distraxer. & in leg. omnes Popul. D. de iust. & iur. numer.* 25. *eleganter.* Alder. Mascard. *dict. conclus.* 4. *numer.* 103. ibi: *Et extante talis statuti dispositione: non admititur tacitus, vel sub auditus intellectus, ut dicebamus; nec mens non scripta ultrà verba: & verba diffinitivè pro lata generaliter, & indefinitè intelliguntur, & removetur omne argumentum, etiam ex identitate rationis non scriptæ: quod probat. ex* Decio, Bruno, Baldo, Felino, Jasson, Parisio, Bursato, *& alijs, elegantèr,* Simion, de Prætis *d. sol.* 4. *num.* 9. *&* 10. *ubi non aparere litteraliter, ait, quod ex coniecturis aparet. per leg.* 1. *D. si tab. testam.* D. Mattheu *de regimin. cap.* 1. §. 2. *numer.* 29. *ubi prorsus interpretationem extrinsecam excludit, ampliationem, & extensionem, quia Valentiæ prohibita est ex privileg.* Regis D. Petri 1. *&* 2. *in præm. Foror.* §. 3. *&* 4. *fol.* 2.

538 Y que en semejantes Testamentos, ò Estatutos, no se comprehenden los nietos *filiorum appellatione.* Menoch. *cons.* 21. *numer.* 15. *& cons.* 347. *numer.* 3. *& d. præsumpt. præs.* 94. *nu-*

*numer.*15.Fuſar. *conſ.*195. *num.* 51. *cum aliis* Rocca.*ſelect. diſp.* 25.*nu.*17.*Ita in ſententia.d.* Nulles, en el motivo *quod vt filiorum nomen non extendatur*, ibi: *Quando teſtamentum fuit conditum in loco, vbi ſtatutum extat, quod verba teſtamenti intelligatur ad litteram. vt in præſenti Regno, eſt prȩcitatus Forus* 51.*&c.*

539 Con que hallandoſe en el Teſtamento llamados, hijos de las hijas, nietos de Ramòn, y viznietos de el Fundador, no pueden las nietas de los hijos, incluìrſe en la palabra, *hijas*, ni comprehenderſe en aquel determinado, y reſtrictivo llamamiento. Alexand. *conſ.* 198. *numer.*16.*&* 17.*lib.*6.Simon de Prætis *vbi ſupr.* Menoch. *conſ.* 215.*numer.* 15.*&* 16. Fuſar. *d. Q.* 321. *numer.* 81. *&* 84. repugnando la interpretacion extenſiva, à la diſpoſicion legal, y à la voluntad. Fuſar. *conſ.*195.*numer.*40.*& de ſubſtit.quȩſt.* 31.*numer.*91.*& quȩſt.* 460. *numer.* 14. *vt in ſimili docuerunt.* Bald. Alexand. Soccin.*& alij adducti, à* Trentacinq.*de ſubſtit.part.*1.*cap.*11.*nu.* 7.Joſeph Martinez de el Villar *de ſubſtitut.pupillar.* §.3.*nu.* 27. *&* 28.*& eſt, de Mente*, D. Molin. *d.lib.*1.*cap.*6.*num.*27.Rocca *d.cap.*25. *nu.*14.

540 Si eſto ceſſara, tampoco avia duda, porque el Teſtador, en el fin de la clauſula tercera, refiriendoſe al Teſtamento, declara expreſſamente, que ſe entienda, y declare à la letra ſu diſpoſicion, ibi: *Aſsi, como en aquel dicho ſu vltimo Teſtamento, ſerà viſto, ſer ordenado, y declarado à la letra.* Con que aunque faltara el Fuero, y las calidades reſtrictivas impueſtas à los hijos de las hijas, no podia extenderſe, ni entenderſe, de las *hijas*, ò *hijos*, de los nietos, porque con ſemejante interpretacion, ſe deſtruìa la diſpoſicion de el Teſtador.

541 *Ita in terminis reſoluit.* Jaſſon, *conſ.*191.*col.*8. *libr.* 2.*quem ſequitur, elegantèr*, Simon de Prætis.*de interpretatione vltim.vol.lib.* 1.*interp.*2. *ſolut.*4. *ex numer.* 14. *ad fin.* donde deſpues de aver pueſto muchas razones, que dexan indubitable eſta ſentencia, añade, *numer.* 20. ibi: *Et tunc coniecturæ non admiterentur pro filijs poſitis in conditione, vt poſſent dici vocati in diſpoſitione. latè ſuper hoc ſcribit* Roland.à Valle, *conſ.* 15. *numer.*13.*& ſeqq & in ſpecie nu.*24.*lib.*3. *&* Beroi.*conſ.*57.*nu.* 63. *lib.*3.*tuncque ſtrictiſsima ſummeretur interpretatio.* Menoch. *conſ.* 86.*nu.*89.

542 *Et in ſpecie*, que en la voz, hijos, no ſe compre-
hen-

henden, los nietos; quando el Testador, previno la inteligencia de su disposicion, à la letra. *Idem* Præt. *d.lib. 3. interp. 3.dubit.4. solut. 1. numer. 38.* ibi: *Primus est casus, quando statuto, vel Testatore sic disponente, verba Testamenti sunt intelligenda propriè ad litteram prout verba ipsa sonant, &c. Tunc nepos, appellatione filij, venire non potest, ex aliqua interpretatione, quæ ideò sic prohibita apparet in verbis statuti, vt per* Bald. *in leg. Maximum 10. de liber. pręt. in verbis testam. per eundem in leg. Præcibus numer. 15. de impub. & alijs substit. removentem extraneum intellectum à verbis, per leg. In his. de cond. & dem. & per ea, quæ plenè scripsi in d. solut. 4. & in specie probat* Alex. *cons. 198. ad fin. numer. 16. 17. lib. 6. & cons. 45. num. 5. lib. 7.* Rocca. *selectar. d. cap. 25. numer. 15.*

543 Todas las doctrinas referidas proceden en nuestro caso, porque el Estatuto, se equipara al Testamento, y vltima voluntad, Roman. *cons. 299. num. 4.* Rocca. *d. cap. 25. numer. 18. vbi quod de vno ad aliud valet argumentum. ex* Bartol. *in leg. 1. de his quibus, vt indignis, & in leg. Omniũ. C. de testam.* Bald. *in leg. penult. de V. S.* Cancer. *var. p. 1. cap. 24 nu. 24.* Cyriac. *contr. 451. nu. 74.*

544 *Secundò.* Los Condes de el Real, y de Sallent, y demàs cognados, solicitã introducirse contra la regular naturaleza de los Mayorazgos, *quod valdè odiosum.* Avendaño, *in leg. 40. Taur. gloss. 9. numer. 17.* P. Molin. *disp. 625. num. 6.* Thesaur. *quæst. for. lib. 2. cap. 5. numer. 3.* Rocca *d. disp. 25. nu- 19.* Y es en perjuizio de el derecho, que en fuerça de ella tiene Doña Angela la extension que ponderan: Y quando contiene odio la disposicion, ò ay perjuizio de tercero, los nietos, *non veniunt appellatione filiorum: vtrumque probantes,* D. Molin. *d. lib. 1. cap. 6. num. 27. quem sequitur,* Ganav. *d. cons. 1. numer. 28. & 29.* Card. de Luc. *disc. 71. numer. 5.* Rocca *d. cap. 25. numer. 20. & 21.* Pansuto. *controv. 16. nu. 18.* Casanat. *cons. 4. nu. 11.* Lara. *d. cap. 6. nu. 5.* D. Valenç. *cons. 106. nu. 16.* Barbos. *d. appell. 99. num. 83. optimè* Simon de Prætis, *de interp. vltim. volunt. d. libr. 3. interp. 3. dub. 4. solut. 1. nu. 41. & 42. fol. 207.*

545 *Et consequenter,* quedan excluìdos los Colitigantes, pues sino lo quedaran, se siguiera, que se alterara, sin voluntad expressa de el Fundador, la naturaleza de el Mayorazgo, excluyendo à Doña Angela, que està en la mejor

linea, *quod speciem esse ex hæredationis, diximus supr. numer.* 431. *& seqq. qua ratione appellatione filiorum, non veniunt nepotes*, Bart. *in d.leg.* 220. *D. de V. S.* Alex.*cons.* 140. *numer.* 12. *libr.* 6. Ancharran. *in Clement. prim. de Baptism.* porque quando se trata de excluìr la hembra mas proxima, por varones de otras lineas, no se comprehenden en la voz, hijos, los nietos, Menoch.*cons.*315.*num.* 12. Decian. *cons. numer.*175.*&* 179.Rim. *cons.*495.*nu.*66.

546 Y no ay razon de extender, ò interpretar las palabras, para alterar la naturaleza de las sucessiones, Menoch. *cons.*802.*numer.*27. Alciat.*cons.* 15.*num.*2. *lib.*4. Beroy. *cons.* 120.*numer.* 33.*libr.* 2. Ludov. Bell. *cons.* 1.*numer.* 182. Mier.*de maiorat.* 2.*part. quæst.*6.*numer.* 2. ni para comprehender, distincto caso, de el que individualmente, expressò el Testador, *arg. leg.* 1. §.1. *leg. Pater filium, D. de vulg. & pupil.* Soccin. Alex. Fab. de Anna. *& alijs*, Rocca, *d.capit.* 25.*nu.*22. *& seqq.*

547 Mayormente, quando las palabras, *hijos, de las hijas*, pueden, y deben entenderse en su proprio significado, sin inquirir extrinsecas interpretaciones que constituyan irregular el Mayorazgo, que conforme à la voluntad de el Fundador, y la ley, es regular, aviendo faltado la agnacion, sin necessitar para la conservacion, y mas pleno efecto de el Mayorazgo de alterar su naturaleza, *argum. d. leg. non aliter, ff. de legat.*3. Mier. *de maiorat.part.*1. *quæst.* 48. *numer.*72. Sesse, *decis.* 37.*numer.*7. D. Castill. *controvers. libr.* 2. *cap.* 22. *numer.* 12. *& libr.*4. *cap.* 36. *num.* 34. D. Molin. *lib.*3. *cap.*13. *num.*41.

548 Pues ay en el derecho gran dificultad, en introducir irregularidad, y suma facilidad en desvanecerla: *ad leg. Si quis* 16. §. 3. *vers. Et magis, ff. de testam. tut.* Bald. *in Auth. ex testament. C. de Secund. nupt.* Vela *dissert.* 49. *numer.* 72. y de esto procede, que en los Mayorazgos irregulares, sin voluntad expressissima, no ay extension, ni interpretacion, que comprehenda mas personas, que las calificadas, *ad. tradita, supr. numer.* 423. *& sequentibus: nam conditio quæ ad certas personas accommodata fuerit, eam referre debemus, ad eum duntaxat gradum, in quo personæ, institutę fuerunt, leg. Quæ conditio* 39. *ff. de cond. & dem.* Rot. *apud* Farinac. *decis.* 667. *numer.* 11. *part.* 4. *& apud* Carrillo, *decis.* 147. *numer.* 7. D. Molin. *libr.* 3. *capit.*

5.*númer*.41. Casan.*conf*. 38.*númer*.85.Valenç.*conf*.97.*num*.95.

549 *Tertiò*, porque no pretenden los Condes incluirse, para conservar la perpetuidad de el Mayorazgo, *quo casu appellatione filiorum venirent nepotes*, D.Molin.*vbi sup.nu*.28. *& ibi* Add.D.Castill.*lib*.5.*controv.cap*.92.*nu*. 22. Colcia *Post. resol.in Apologica resol.part*.1.*nu*.47.ò para excluir estraños, Menoch. Decio, Fusar. Casanate, *& alijs*. Rota *post* Urceol *de trans. d*.28.*n*.4. sino para excluir las hembras de mejor linea, y preferirlas, *quo casu contrarium dicendum est*, entendiẽdo la palabra, *hijos*, ò *hijas*, en su proprio significado, *& consequẽter* por los hijos del primer grado solamente, Surd.*conf*.403.*nu*.21. Tiraq. *de primog.quæst*.40.*nu*.219. Casanat. *conf*.58.*n*.16. Menoch.*conf*. 215. *numer*.132. Peregrin. *de fideicommis. artic*. 21. *numer*. 44. Raudens.*de analog.in apendice.part*.2.*nu*.56.

550 *Et in specie*.D. Castillo *d.cap*.92.*numer*.22. donde despues de aver explicado la autoridad de el señor Luis de Molina *d. num*. 28. en orden à la extension para la perpetuidad. *inquit*, ibi: *Cæterum, quando perpetuitas ipsa in tutorema neat, salvaque sit, nec de eius conservatione agatur, ne maioratus deneat, salvaque sit, nec de eius conservatione agatur, ne maioratus deficiat, & de prelatione inter ipsas filias institutoris; quibus pronomen positivum conveniat cum filiabus, vel descendentibus gravati, seu vltimi possessoris, atque ita vt vel vna, vel altera persona succedat, quia plures concurrunt, & successionem prætendunt, sivè in vna, sivè in altera persona, linea teneat initiũ, tunc siquidẽ cum ex natura dicti pronominis tuũ, meũ, aut suum, vel ex alijs similibus verbis de voluntate apparet, sivè alias apparere, constareque potest, Verbum* filij, *aut* filiæ, *vel* filiorum, *suam retinet naturam, & proprietatem, nec alteratur aut quovis modo extenditur, prout contingit in concursu casus propositi, & in terminis, in quibus loquimur, quoniam non agitur de conservatione, aut perpetuitate maioratus, sed de initio, atque ingressu successionis, in vnam, vel alteram lineam fœminarum, & à qua initium summere debeat* D.Larr. *decis*. 54. *numer*. 24. ibi: *Quoties non agitur de perpetuitate maioratus, sed de prælatione inter descendentes, & lineas, tunc nomen filius propriè accipitur, nec ad nepotes extenditur.*

551 Esta resolucion, siguiò el Consejo de Aragon, en la sentencia de la Varonia de Llauri, dada à favor de el Conde de Sallent, ibi: *Quæ extensio non est facienda, vbi tantum agitur de prælatione inter vocatos, hoc enim casu neptes, & aliæ fœminæ, procedentes à nepotibus, & alijs successoribus, non veniunt*

appellatione filiorum masculorum, filiarum, certæ, & determinatæ, personę, &c. y en la causa del Regente Simòn de Cerdeña, *de qua infrà nu.* 563.

552 Lo mismo se determinò por el Consejo de Aragon, en la sentencia de el Estado de Nulles, ibi: *Non continentur nepotes, quando perpetuitas fideicommissi remanet in tuto. &c. Non agitur de conservatione, aut perpetuitate illius, sed de ingressu successionis in vnam vel alteram lineam, & vna aut altera persona succedat, quo in casu cessat ratio, vt nepos veniat appellatione filiorum, aliàs huius nominis extensio nihil aliud esset quam omissa veritate vmbram sectari, & neglecta proprietate vocabuli, ad coniecturas se vertere.* En que se aprueba literalmente la sentencia de Castillo.

553 *Quarto*: porque el Fundador, hablò en diferentes partes, discretivamente de hijos, y de descendientes, y quando quiso entender la linea, llamò descendientes, *vt in clausula* 23. *& in alijs*, y en otras partes, vsò personal, y distintamente la voz, *hijos*, y descendientes de ellos solamente como Cabezas de linea; y quando el Testador habla con esta distincion, *nepotes non continentur appellatione filiorum, vt ex* Gozadin. Gabr. *& alijs, obseruat.* Sim. de Prætis, *d. libr.* 3. *interpret.* 3. *dubit.* 4. *solut.* 1. *numer.* 43. Seraphin. *decis.* 1486. *numer.* 12. *cum alijs*, Rota *post* Vrceol. *de transact. decis.* 28. *numer.* 11. D. Castill. *d. cap.* 92. *numer.* 30. Addentes ad Molin. *in d. numer.* 28. *vers. Secundò fallit, vbi rationem reddunt*, Casanat. *cons.* 34. *numer.* 10. Ganaverr. *d. cons.* 1. *numer.* 40. & Rota, *post eum, numer.* 21. Luc. *de fideicom. disc.* 236. *nu.* 4. & 7. & *in* Suma. *num.* 123.

554 *Etiam si filij in futurum eventum vocentur*, Casanate *stat. refer.* Rota *d.* 507. *nu.* 7. & 14. & *decis.* 693. *nu.* 4. & *d.* 667. *numer.* 1. *apud* Farin. *part.* 2. Barbos. *d. appellat.* 99. *numer.* 83. *in fin.* Luca *de fideicommiss. dis.* 232. *numer.* 9. ibi: *Quando adest efficax argumentum protractionis in tempus remotissimum, adhuc alterum magis efficax argumentum, quod resultat à discretivo, illud suffocat.* Y esto es sin duda en nuestro caso, en que no huvo hijas, ni hijos, de ellas, *vt animadvertit elegantèr* Luc. *de fideicom. disc.* 29. *nu.* 8.

555 Porque si esta opinion tuviera lugar, se seguiria, alteracion de la voluntad, que es clara, cierta, y extension precisa del fideicomisso. *Quod minimè dicendum.* Luca

d.

d. disc.71. de fid.nu.14.& disc.236.num.11.vers.Atque hinc, sequi observabant, quod dictæ duæ, coniecturæ, temporis remotissimi, & æquitatis, vel prædilectionis, potius retorquerentur, atque convincerent contrarium, quoniam quo magis Testator respexit ad tempus remotissimum, eo magis irrationabilis, & iniqua esset dispositio, vt excludi deberent filij, vel sorores masculorum vltimo morientium, vt includerentur vlterioris remotissimi.

556 Pues estas palabras, se toman con toda su diversidad, quando se haze mencion de *hijos, y nietos,* distinctamente, Ram. *cons. 100. num.* 195. Fusar. *d. quæst.* 321. *numer.* 61. Rota *apud* Othob. *decis.* 265. *numer.* 22. aunque estèn en diferentes clausulas, Ram. *d. numer.* 195. porque la locucion discretiva, se restringue al significado proprio sin admitir la comprehension, que tuviera, *si simplicitèr* se hablara, *vt in simili animadvertit,* D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 55. *quod etiam probant. eius* Addent. *libr.* 1. *cap.* 6. *numer.* 28. Cyriac. *controvers.* 8. *numer.* 117. Carena, *resol.* 103. *num.* 13. Altimar. *ad Rovit. cons.* 50. *numer.* 19. Paulis. Rubeo, *d.* 473. *numer.* 21. *part.* 4.

557 *Demum* resulta la precision de entender en su proprio significado la voz *hijos*, de que en muchas partes de la donacion, como en la *clausula*, 3. 4. 5. *y* 6. y en las de el Testamento 3. 20. 21. y 22. dà llamamiento à los primogenitos, y despues de ellos à los secundogenitos, de vno en otro, hasta el postrero; en cuya especie, es sin duda que *sub vocatione filiorum*, no se comprehenden los *nietos*. Paul. de Castro *cons.* 164. *numer.* 4. *volum.* 2. Menoch. *cons.* 328. *numer.* 5. Soc. Junior. *cons.* 108. *numer.* 7. *volum.* 2. à quien siguiò la Audiencia de Valencia, en el motivo, que refiere Leon, *d. decis.* 60. *num.* 46. *tom.* 1. ibi: *Manifestè ostendunt, & declarant, Donatorem in precedentibus, de liberis primi gradus, in quibus propriè cadit ordo genituræ, dumtaxat sensisse. comprobat* Ganaverr. *d. cons.* 1. *numer.* 35. *& seqq.* que en el *numer.* 36. añade, que esto es sin duda aviendo llamamiento (como en nuestro caso) hasta el vltimo sobreviviente, *& latissimè probat.*

558 Y omitiendo fortissimas circunstancias, que con las referidas, hazian estrañas de este pleyto, qualesquier interpretaciones, ò extensiones que à la palabra, *hijos*, intentassen darse; sin vnas, y sin otras, quedavan precisamente excluìdos los Colitigantes, porque ninguno afirma ser

 des-

descendiente de hijo, de hija de Ramon, ò Pedro, como consta de el Arbol; con que no pueden incluirse, en el llamamiento de hijos, de hijas, Decian. *consil.* 94. *numer.* 6. *libr.* 5. Gabr. *cons.* 116. *numer.* 31. & 32. Peregrin. *de fideicommiss. artic.* 28. *numer.* 33. Fusar. *cons.* 37. *numer.* 41. & 42. *lib.* 2. Surd. *cons.* 573. *numer.* 32. Anton. Andosilla, Pet. Franc. de Rub. & *alij Advocati Collegij Romani. in responso, post consilium* 1. Ganaverr. *numer.* 5. *fol.* 51. ibi: *Et re vera ista substitutio loquitur, de filijs masculis filiarum Annæ, non autem de filijs neptum, prout est D. Franciscus, qui descendit ex Domina Isabella, nata ex D. Sebastiano, filio Annæ; & prout est D. Adrianus Barbara pronepos, ex Domina Antonia nepte, ex Domina Francisca, filia eiusdem Domina Annę, nam appellatione filiorum, non possunt venire pro nepotes, ex neptibus, quia quidquid sit quando simpliciter vocantur filij, tamen, quando vocantur filij filiarum, tunc numquam possunt venire pro nepotes, obstante discretivo, & restricto modo loquendi: ut in terminis explicant,* Decian. *cons.* 94. *numer.* 6. *versic. Prǽterea, dicto libr.* 5. Peregrin. *de fideicommiss. artic.* 28. *numer.* 33. *vers. Verum. ubi quod ita consulvit Collegium Papiense.* Fusar. *cons.* 57. *num.* 41. & 42. Rota *in Romana, fideicommissi de Columna* 31. Martij 1623. *coram bonę memoriæ.* Vbaldo, *quæ est in terminis substitutionis factæ in contractu donationis*, que es la decision siguiente à dicho responso, *videnda nu.* 25. & 26. Barbos. *d. appellat.* 99. *nu.* 115. ibi: *Vel denique quando testator vocavit filios filiorum.*

559 Esta sentencia, no tiene duda, porque el llamamiento de hijos de hijas, esta hecho, con relacion à ciertas personas, refiriendose à las hijas, y asi no debe comprehender las nietas. D. Larr. *decis.* 54. *numer.* 24. ibi: *Quoties substitutio filiorum, refertur ad certam personam, restringitur, & non comprehendit nepotes.* Rota *post* Vrceol. *decis.* 28. *numero* 3. & 7. Asi lo determinò el Consejo de Aragon, en la referida sentencia de Nulles, *versic. Similitèr*, ibi: *Est animadvertendum, D. Gilabertum non vocasse ad successionem filios filiarum absolutè, & simplicitèr, sed restrictè, & limitatè, scilicèt, filios filiarum Petri, &c. & cum restrictivè filij sunt nominati, &c. ut in occurrenti casu filiarum, Galcerandi, & Aimecici, & sic certæ, & determinatæ personæ, tunc aliter filij, aliter nepotes appellantur, &c.*

560 Y antes lo avia determinado, en la de la Baronia de Llauri, ibi: *Non fuerunt descendentes masculi filiarum generaliter, & simpliciter vocati, sed specialiter, & expressè vocati fuerunt*

sunt filij masculi, filiarum dicti D. Ludovici Vich. &c. Ganaverr. *consil.1. numer.31.* ibi: *Vbi filij vocantur nomine appellativo, faciente relationem, ad corpus certum Matris Annę, in quo casu, vocatio filiorum, non porrigitur ad nepotes, quia non essent filij Annę.*

561 Prueba esta sentencia, con el texto, *in leg. Filius à Patre 28. §. Si quis ex certa. 3. ff. de liber. & posth.* ibi: *Si quis ex certa uxore, natum scribit, heredem, in periculum rumpendi testamentum deducit, ex alia susceptis liberis. exornat, optimè* Caponio, *discept. 65. numer. 17. & per totam,* de cuya disposicion arguye Ganaverro, *nume.31.* en esta forma, ibi: *Ecce vocationem conceptam, in filijs certæ matris, ad filios diversæ matris, & si patris eiusdem, non porrigi, ergo, difficilius, ad nepotes,* y refiere à Cumano, Imòla, Alex. Jass. Menoch. y Dec. añadiendo despues, ibi: *Quod procedit, etiam ex alia particulari ratione, quando vocantur filij ex fœmina, quia caro matris, non continuatur, in nepotes, sicut caro patris, ut eruditione, & doctrina magistraliter docet,* Ruin. *consil. 115. nu. 15. & 16. vol. 3. omnino videndus.*

562 Esto se confirma, con evidencia, porque nadie dudàra, en dar la possession de este Mayorazgo al descendiente varon, de hijo varon, de una de las hijas de Ramòn, ò Pedro, si oy litigasse por el llamamiento expresso, que tenia en la fundacion: Assi lo decidiò el Consejo de Aragon en el pleyto de los Aguirres, en favor de Don Justiniano Roca en 16. de Mayo de 1658. Lo mismo determinò en el Mayorazgo de Nulles entre el Duque de Gandia, y Don Orger Català, à 21. de Mayo de 1695. la qual sentencia, confirmò el Consejo en Sala de Justicia, Casanat. *cons. 58. numer. 10. & sequentibus,* Peralta *in leg. heredes mei de legatis 2. numer. 99.* D. Castill. *d. libr. 5. cap. 92. numer. 19. 32. & sequentibus* Roxas, *de incompatib. 3. part. capit. 4. numero 64.* Luca *de fideicommiss. dicurs. 232. numer. 7.* ibi: *Quando adessent filij prime gradus Albinæ. tunc dicebam, quod casus esset extra controversiam ad totum favorem, & melius. d. 29. numer. 8. & 9. & 11.* ibi: *Filius masculus immediatus absque difficultate vocatur, &c.* porque en este caso, no debia hazerse extension. Mieres *de maiorat. 1. part. Q. 15. numer. 83. & 84.* D. Larr. *d. 54. num. 13.* D. Molin. *lib. 1. cap. 2. nu. 28.* Merlin. *d. 460. nu. 5.* Ramòn *cons. 100. nu. 197.*

563 Comprehendiò este concepto, y resolucion, la sen-

ſentencia, que à favor de Doña Theodora Simò, diò el Conſejo de Aragon, y ſe publicò à 23. de Diziembre de 1660. ibi: *Siendo Juezes los ſeñores Creſpi de Valdaura, Ramos del Manzano, Pardo de Figueroa, Don Pedro de Villacampa, Don Luis de Exea, Don Gil de Caſtejòn, Don Gregorio de Contreras, Conde de Robles, Don Joſeph del Pueyo, Don Joſeph Romeu, Don Juan de Eſtrada, y Don Franciſco de Valderrama*, que en vna de ſus clauſulas, aùn en mas eſtrecha eſpecie, determina la duda, que pudiera formarſe, aſsi:

564 *Nam in caſu de quo agitur, quæſtio, quod modò verſitur, non eſt, inter filium filij, aut filium filiæ. Quia nobilis Theodora venit in hac ſucceſsione, vti filia, & ſoror, vltimorum deceſſorum, in quibus fuit, ſemel radicata ſucceſsio tamquam ex regulari vocatione. Comes autem de Banorba in hac clauſula, non poteſt prætendere ſuam incluſionem, cum, non ſit filius filiarum Nobilis Annæ, ſed dumtaxat ſit filius, filiæ, ex filio. Nobilis Annæ, & cum ſimus in maioratu, & modo non agatur de conſervatione illius, cum omnes, vltroneò fatentur illum extare, ſed de prælatione vnius lineæ, & perſonæ, ad aliam, in quo caſu, ex crebiori Doctorum calculo*, filius, eſt filius, & nepos, eſt nepos, *& ſic vnuſquiſque ſua propria, & naturali ſignificatione continetur. Qua propter vocationem in hac clauſula, dictus Comes pretendere nequit, cum* non ſit filius, ex filia. *Nobilis Annæ, ſed filius ex filio illius vt diximus eſt...*

565 Luego ſi eſte excluyera à los varones cognados que litigan, *vel inviti*, han de confeſſar, que no eſtàn comprehendidos en el llamamiento de los hijos, de las hijas de Don Ramòn; pues ſi lo eſtuvieran, excluyeran al deſcendiente de hijo, de hija de Pedro, como pueſtos en linea mayor, Peralta, *in leg. hæredem D. de legat. 2. numer.* 49. Caſanate *conſil. 23. numer. 8. & conſil. 58. numer. 2. &* 10. D. Caſtill. *d. cap. 92. nu. 19.*

566 Convenceſe, que ſi aùnque las clauſulas diez, y onze, de el Teſtamento, tuvieſſen por ſi, alguna operacion independente de la veinte, y ſiguientes, conforme à ellas, avian de ſer excluìdos los Colitigantes, que ſerà quando no tienen ninguna? y toda la voluntad eſtà explicada en la clauſula veinte, y ſiguientes, donde declarando aquel llamamiento diſpone, *que ſi la primera hija legitima de el dicho Ramòn, tuvieſſe hijos varones, aquel tal hijo, y nieto, nieto de el dicho Ramòn, y viznieto nueſtro, aya primeramente la herencia,*

cia,&c.Y si aquel muriesse sin hijos, y descendientes de aquel, al otro hijo,&c. Y en la *clausul.22. vide sup.ex numer. 509.& sequentibus.*

567 Ay en estas palabras tantas, y tan precisas restricciones, exclusivas delos hijos, de las nietas, y viznietas de Don Ramòn, que aun contempladas civilmente en los terminos de la question, *an sub nomine filiorum, veniant nepotes?* no parece possible, puedan incluìrse sin violar la voluntad del Testador, *quę vltra restrictionis terminos, minimè extendi debet. argum.leg.39. D.de administratione tutor. leg. 1. §. 5. ff. de itiner. actuque privato, leg.fin. C. nè vxor prò marit. leg. 2. ff. de excusat.tutor. cap.manifesta.12.cap.1.cap.15.& 18. de Præbend.*

568 Llama al hijo, no solo con relacion *ad certum corpus, sed ad multa corpora,* pues el hijo, quiere sea hijo, de la hija, la hija hija de Ramon, *vt loquebamur supr. numer. 555.* Y prosigue, que aquel hijo, que es nieto, sea nieto de Ramòn, y viznieto de el Fundador; cinco relaciones son todas restrictivas de la persona de el hijo, llamado, en que no se incluyen los nietos, Ganaverro, *vbi supr. numer. 13.* Y aunque los descendientes, estuviessen puestos en lo condicional, *simplicicèr,* debia recibir limitacion de lo dispositivo, restringiendo las condiciones, Card. de Luca, *de fideicommiss.disc. 71. numer.11.* ibi: *Pars conditionalis, apta est inducere fideicommissum fabore vniversi generis, in conditione positi, quando, non procedit pars dispositiva restricta ad rcertas personas, ista enim accedente, altera pars conditionalis, ab ea regulatur, neque operatur. extensionem ad alias personas non vocatas,* Soccin. Junior. *cons. 69.numer.30.& sequentibus,* Gabriel, *cons.69. numer. 30. & seqq. confert,* Torre *2.part.de maiorat.part.3decis.33.nu.39.*

569 Para incluirse los Colitigantes, debian justificar ser descendientes de aquel hijo llamado; pero confessando todos lo contrario, no es possible, que llamamiento tan circunstanciado, exceda de el primer grado *iuxta definit.* Bart. *ad leg. 220. de verbor.signif. numer.11.* ni que pueda extenderse à los nietos, *à quibus differt filius, nomine, gradu, & parentibus, cap.1.3.& vlt.cap.35. q.5.* como arguyendo, con la difinicion de Bart. *reddit rationem,* Ganaverr. *d.cons.1. numer. 36.* ibi: *Quia cum hi vocentur filij, cum expressa relatione paterna, & materna, in sua proprietate naturali explicati, &c.Hinc sequitur necessariò, sub hac filiorum vocatione, non contineri nepotes.* Y son di-

versas especies. Fagnano *ad. capit. ex transmissa.8. de filijs Præsbyter.nu.*20.

570 *Præsertim* en nuestro caso, pues fue lo mismo, poner à los hijos de las hijas, con aquellas restricciones expecificas, que llamarlos con su proprios nombres: *ex leg. Certum.6.ff.de reb.cred.leg.Quotiens 9. §.Si quis. D.de her.ins.leg.Titius d. de lib.& Posth. leg. Nominatim d. de legat.* 3. Cujac.*ad lib.* 6. Paul.*ad edict.in leg.6.C.de rei vindicat.*Torre *de maiorat.part.* 2. *Q.* 43. *numer.* 130. ibi : *Vel nominato, per proprium ipsius nomen, vel designato per oculatem, & expressam demonstrationem, &c.*Emmanuel Costa. *de quæst. de Patruo,& nepote,cap.2.numer.* 9. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 1. *numer.* 17. D. Ualençuel. *cons.* 97. *numer.*32. Alvarez, Pegas,*res.for.cap.4.numer.* 123.

571 Y como el Testador, ignorava los nombres, que tendrian, aquellos tales, hijos de las hijas, nietos, y viznietos, que llamava, porque aun no existian las hijas, de quien avian de nacer, Costa. *vbi suprà* para dar à entender, con la mayor claridad, que pudo, que muriendo sin hijos varones sus hijos, queria dexar determinada, y expecificamente persona, que sucediesse, llamò, *en tal caso à aquel tal hijo de la hija, nieto, viznieto* y los descendientes del, solamẽte que fue lo mismo, que llamarle por su nombre proprio, excluyendo à todos los demàs descendientes cognados de nietas, ò viznietas, *leg. in tempus, §. Quotiens D. de hæred. inst. leg. Iubemus, C. de testam.* Fusar. *quæst.* 480. *numer.* 29. Addentes ad Molin. *libr.* 1. *capit.* 2. *numer.* 12.

572 Siendo, pues, lo mismo demostrar à vno, que nombrarle, y admitirle taxativamente, que excluìr los demàs, *nepotes non veniunt appellatione filiorum, leg. Libertum d. de excus.tutor., vt ex* Burato Decian. Gabr. Peregrin. Grasis, Rustic. *& alijs tradit* Barbos. *d. appellat.* 99. *numer.* 114. D. Molin.*lib.2.capit.*. 11. *numer.* 41. (*Vbi* Gregorij Lop. *doctrinam restringit, si de perpetuitate maioratus agatur*) *ex* Addent. ad D. Molin. *libr.* 1. *cap.* 4. *num.*30. *versic. Vel quando* Surd.*cons.*448. Peregrin.*de fideicommiss.art.*26. Fontanel. Grivelo, Torre, *de maior. cap.* 2. *quæst.*43. *numer.* 132. Cepero *in Cynos. leg. cap.* 48. *nu.*60.

573 *Melius* Sim. de Prætis *de interpret. vltim. volunt. d. lib.* 3. *interpret.*3. *dubit.* 4. *solut.* 1. *numer.*39. que despues de

aver

aver fundado, que la expresion de el nombre proprio, no comprehende à los nietos, *ait:* ibi: *Idem quando quocumque modo definito, & arctativo, certi nominis filij constare potest, testatorem sensisse de certo filio quod tunc non veniat nepos,* y refiere à Decio Cuman. Paris. Rolan. Gabr. Alciat. y otros, afirmando ser esta comun opinion. Fusar. *de substit. Q.* 321. *& quæst.* 485. *num.* 61. *&* 68. *& con.* 40. *numer.* 23. Alvarez, Peg. *de maioratib. t.* 1. *cap.* 2. *numer* 81. *& Latius tom.* 2. *cap.* 10. *numer.* 460. Torre *de maiorat. tom.* 1. *cap.* 7. *numer.* 11. *relatis* D. Covarrub. Casanate, & Ganaver.

574 Es sin controversia, que en este llamamiento, concurre mayor expresion, que la que se requiere, para conocer, que la voluntad, se dirigiò à vn hijo cierto. Yà porque la diccion aquel (que como diximos *supr. nu.* 510. restrictiva, y taxativa, Torre *de maiorat.* 2. *p. quæst.* 43. *nu.* 132.) excluye à qualquiera, que no fuesse aquel hijo, de la hija, &c. Cepero *in Cynos. leg. cap.* 48. *num.* 29. *& sequentibus.* ibi: *Hinc personam, quam demonstrat. non egreditur, iuxta* Tiraquel.

575 Yà por la diccion *tal*, que es limitativa, y restrictiva, *vt supr num.* 511. *& seqq. & ex propria natura* precisa, à que el llamamiento de hijo, quede restringido al primer grado, *vt ex* Alex. *& alijs observat, eleganter* Sim. de Pretis, *vbi sup. nu.* 46. ibi: *Nonus casus, vbi nomen filij in testamento fuerit prolatum, aliquibus restrictivis circumlocutionibus, vt* dictus filius talis filius, *qui tale quid fuerit, si quis dictorum filiorum, & hæredum aliter faceret, vel instituit substituit suos filios, & quoscumque alios nascituros* ex tali, *& ex quacumque vxore, vel perveniat ad filios præmortuos, tunc quippè restrictiones huiusmodi impediunt ne filij nomen aliquo modo comprehendat nepotem, vt tradit,* Alexand. *quod etiam abunde probabit, de* Luc. *sequentibus, numer.* 13.

576 Yà, porque aquel hijo, avia de ser nieto, y explicandose, dize el Fundador, *nieto de Ramon*, que aunque no le huviera nombrado sino es relativamente, v. gr. *Nepos eius, tamquam relata ad ipsum Ramonium, restringeret vocationem, ad nepotes ex filia immediatos, non ad pronepotes, & cæteros descendentes* Soccin. *in leg. Gallus d. instituens, D. de lib. & post. numer.* 5. Paris. *cons.* 86. *numer.* 36. *libr.* 2. Grac. *discept.* 765. *numer.* 8. *&* 9. Alexand. *cons.* 4. *numer.* 7. *volum.* 4. Rot. *decis.* 667. *numer.* 6. *part.* 2. *Recent. latè* Rota *eadem, post* Vrceol. *de transact. decis.* 28.

num.

num.6.& post Farin. *decis. 507. num. 9. p. 10.* Torre *de maiorat. part.2.quæst.43.numer.135.respons. Boscol. 3. numer.193.& 194. & quæst.36. numer.1.& q. 19.numer.46.& part. 1. cap.5. numer. 60.* Bicchi. *decis. 480.numer.23.& 25.*

577 Yà porque aquel hijo llamado, avia de ser viznieto de el Fundador, ibi: *Viznieto, nuestro*, y este pronombre possessivo *nuestro*, restringe demuestra ciertamente, aquel hijo de la hija, llamado personalmente *ex adductis* à Barbos. *dict.* 235. Saminiati, *controver. 19.num. 17. & contr.61.num.10.* de tal suerte, que los vlteriores, no pueden representarle, para comprehenderse; Castill. *libr.3. cap. 19.numer.288.& 291.& dict.cap.92. num.58. Cons.* Prat. *discept. 38.num.53.& seqq.tom.1.*

578 De estas restricciones, resulta, que no quiso llamar, al nieto de la hija, viznieto de Ramòn, y segundo nieto suyo, ni à los inferiores, *vt superius dicebamus numer...* sino es aquel hijo nieto, ò viznieto, en quien propriamente concurriessen estas calidades, en el caso de morir sus hijos Ramòn, y Pedro, sin hijos varones, y con hijas legitimas, de que resultan excluidos los Colitigantes; pues en las cabezas de linea, de donde deriban su descendencia, faltaron todas estas calidades, y sin ellas, no los llamò el Fundador, como antes avia llamado à otros, en la misma disposicion; *ad trad. per* Torre, *de maior. 2. part. cap. 93. numer.* 134. Obid. *que admiti nequeant. vt ex leg. 45. Taur.* Giurb. D. Mol. & Castillo; *probat* Aguila ad, Roxas 3. *part. capit. 3. nu. 26.*

579 *Quia noluit, & id tantum voluisse præsumitur, quod verbis expressit, leg. Labeo 7. ff. de suppellect. leg. leg.3.de reb.dub. corra. nobis addere non licèt, quæ ipse non addidit, leg. vn. §.1.C. de caduc. toll. latè* Addentes ad Barbos. *lib.19.cap.42. Ax.8. vbi* Besold. Fabr. Roland. Alciat. *& alios referunt, & ita in.* Rota *pluries decisum refert* Rocca *post* Vrceol. *D.28. numer.11.* Torre *de matr. part.2. Q..43.nu.135.*

580 Luego si qualquier diccion restrictiva, ò taxativa, cuya naturaleza, es incluìr lo expresso, y excluìr lo que expecificamẽte no incluye *Clementin exivi de Paradyso, vers. Cùm autem. de V. S.* Baldùs *d.cons.495. numer. 12. lib. 5.* Decio, *com. 442. numer. 13.* Cravet. *cons.98. num.6. plures refert,* Surd. *decis.161. numer.8.& potest probare ex leg.17.§.3.D. de iust. iur. and. & leg.9. D. de donat. caus.* Mortis Capon. *discept.49. numer.25.*

&

& sequentibus, vbi quod habet negatiuam implicitam, & quod est personali, Scobar. *de puritat. part. 2. cap. 4. artic. 3. num. 10. sequentibus*, impediria la extension à la voz, *hijos*, para comprehender los nietos: Addent. ad D. Molin. *vbi supr. in dict. numer. 28. & 29. vers. Et fortius, vbi plures referunt*. D. Castill. *d. capit. 92. nume. 22.* Menoch. *cons. 215. numer. 51. & cons. 347. numer. 10. cum alijs relatis à* Luca *dis. 72. de fideicommiss. numer. 6.* quedarà evidente esta doctrina, reconociendose tantas en esta fundacion, *ex traditis supra numer. 515.* Gutierrez, *pract. libr. 3. quest. 17. numer. 134.* P. Lezana *consult. 38. numer. 19.* D. Valençuel. *cons. 102. numer. 102. & cons. 187. numer. 47. & 49.* Leon *decis. 4. num. 84.* Georgius Mundius. *cons. 10. num. 132. & seqq. vol. 2.*

581 Y es sentencia comùn, que quando el Testador expressò en los hijos llamados varias calidades; si estas verdaderamente no concurren en los nietos, quedan exclussos precisamente. *Etenim quando vocantur filij cum qualitatibus, quæ nepotibus non conueniunt tunc nepotes non comprehenduntur filiorum appellatione, vt tenent* Rimin. Beroyo, Thusc. Surd. Malvasia. Fusar. *& alij plures relati ab* Add. ad Mol. *d. cap. 6. à num. 28. vers. Sed superior conclusit confer* Capon. *discept. 63. nu. 15. & 16.* Barb. *appellat. 99. nu. 113. & seqq.* Sim. de Prætis, *d. lib. 3. interp. 3. dub. 4. solut. 1. num. 45.* Gam. *decis. 160. num. 8.* Pereg. *cons. 52. num. 10.* Capic. *decis. 21. num. 8. & 9. cum alijs,* Conciol. *allegat. 41. nu. 13.* (que al *numer.* 14. y siguientes hablando en la clausula, los quales sus hijos, dize, que solo comprehende los hijos llamados con todas las calidades expressas, *ex pluribus probat*) Vrceol. *in Apendice ad cons. 47. numer. 1.* Pansut. *contro v. 16. numer. 21. eleganter,* Rot. *apud* Cœlium Bicchium *decis. 493. num. 20. & sequentibus,* Costa *d. part. 2. numer. 19. fol. 423. & in dicta sentent. Regentis Simon 6. vers. In nostro autem.*

582 A nada, de lo que se ha fundado, puede obstar, la sentencia de la Baronia de Ayodar, publicada en la Real Audiencia de Valencia, à 12. de Mayo de 1666. confirmada por el Consejo de Aragon à 27. de Octubre, de 1678. cuyo exemplar alega el Conde del Real, porque es caso muy distinto de el que oy se disputa; pues aunque alli por muerte de el vltimo agnado, excluyò Doña Beatriz Muñoz, nieta de Don Luis Primogenito, à la tia, y primo de el vltimo Posseedor; fue, porque el Testador, en defecto de

la agnacion, de los siete hijos varones, en quien fundò el Mayorazgo, llamò à las hijas de sus hijos, y sus descendientes regularmente, y faltando las lineas masculina, y femenina, llamò à Isabèl su hija; y aviendose extinguido la agnacion, y llegado el caso, de el llamamiento de la hija mayor, de su hijo Don Luis, y de sus descendientes, se hallò Doña Beatriz en la linea Primogenita, nieta de el primer Posseedor, comprehendida en la palabra, *descendientes*, y consiguientemente, con llamamiento expresso, y voluntad clara.

583 Asi lo califica dicha sentencia, ibi: *In illa clausula de qua, &c. Testator, suam mentem, & voluntatem, declarans, disposuit, deficientibus omnibus filijs, & ab illis descendentibus masculis, &c. Tunc ad filiam maiorem, dicti D. Ludovici, bona prædicta, pertinere debere, & ad descendentes ab ea, cum prælatione masculorum, & maioris ætatis inter fœminas* (ecce regularis maioratus constitutio) *& postquam in prædicto casu, non superessent, filiæ, & ab eis descendentes, dicti D. Ludovici, ad successionem vocavit filias, dicti D. Onufri, &c. eo modo quo invitavit filias, & ab illis descendentes, dicti D. Ludovici, &c. Et versiculo: Tandem disposuit, casu quo deficerent dicti masculi filij, & ab eis descendentes, tam masculi, quam fœminæ absque filius, &c. Et deficiente eorum linea, tam masculina, quam fœmenina*, & inferius *vocatas fuisse filias dicti D. Ludovici, & earum filios, sed etiam, earum filias, & neptes.*

584 Este llamamiento, *de descendientes*, en el modo que se expressa, en la fundacion referida, falta en nuestra especie, por la restriccion, de que vsò nuestro Fundador; no queriendo incluir en los llamamientos, que hizo, los que descendiessen de nietos, ò viznietos, sino solamente los descendientes, de hijo, de hija, de Ramòn, y Pedro, *vt diximus, supr. nu.* 495. pero en la fundacion de Ayodar, fueron llamadas las nietas expressamente, en la vocacion de *descendientes, leg. vltim. Cod. de suis, & leg. hæred.* Antunez, *de Don. Regijs lib. 2. cap. 29. numer. 131. vide supr. numer.* 384. & 401. asi lo considerò dicha sentencia, ibi: *Quia illa dispositio, per verba, descendentes à filiabus, D. D. Ludovici contepta, & eos expressè vacando, & neptes earum, toto iure distante comprehendit: cum neptes, sub nomine descendentium, includi, & vocatas censeri, extra dubium est.*

el Pe-

585 Pero en nuestro caso, no estàn llamadas las nietas, viznietas, y descendientes, sino restrictivamẽte, el nieto varõ de Ramòn, viznieto del Fundador, hijo de su nieta, en que no ay razon, para extender lo que deliberadamente, limitò el Fundador, pues si huviera querido, que se comprehendiessen, ò no huviera puesto tantas restricciones, y limitaciones al hijo, de la hija llamado, ò lo huviera expressado, *ad sup. tradit nu. 579 & infrà n. 658.*

586 De suerte, que como en nuestro caso, no estàn llamados otros descendientes, que los de los hijos de las hijas, los que afirman serlo de las nietas, viznietas, y vlteriores, de los dichos Ramòn, y Pedro, no tienen llamamiento, *vt ostendimus ex numer.* 508. como en la fundacion de Ayodar le tenian, por la voluntad expressa de el Testador; como queda dicho, *& patet in prædicta sententia*, ibi: *Vel alijs filijs descendentibus à filiabus*, & inferius, *& ita Domina Beatrix, prædicto in casu, vocata fuit, &c. Et à voluntate D. Roderici, toties per eum explicata recederetur.* Por cuyo motivo, Doña Beatriz, como nieta de hijo mayor, venciò à los terceros nietos de las hijas inferiores, sin que se atendiesse la proximidad al vltimo Posseedor, por obstar la voluntad, que disponia, que assi como el Mayorazgo, avia sido de agnacion, en sus siete hijos varones, passando de el mayor, à los demàs, assi quedasse regular, empezando desde la hija mayor de el Primogenito, por excluìda la segunda linea masculina, y prosiguiendo, en sus descendientes, hasta que feneciessen, y despues en las demàs hijas, y los suyos, *ad tradita supr. art. 1. §. 3. nu. 173.*

587 Si intenta arguìrse de esta sentencia, ser legitima la reintegracion de la linea mayor, *adversus tradita, suprà ex numer.* 466. respondemos, que en el caso de ella, donde la expressò el Fundador, es cierto, *iuxta limitationem adductam, supr. numer.* 474. pero quando falta esta expression, como en el nuestro, ò repugna; ò està dudosa la voluntad, no se dà reintegracion, *vt patet ex latè traditis, sup. ex numer.* 468. con que queda desvanecido el argumento, y el derecho que se afecta en la reintegracion de linea.

588 *Ex quo patet*, que faltando semejança entre dicho pleyto, y el que oy se litiga; y aviendo total diversidad, no merece atenderse la sentencia, ni puede ser exemplar:

ad

ad legem 20.ff.de minoribus. leg. Neque natales. 10. Cod. de probationibus, leg. Si maritus, Cod. de donationibus, inter.leg. Sancimus 24. Cod. de donationibus, leg. de ętate 11. §. Ex causa ff. de interrogatoriis actionibus, Prato discept. 3. númer. 3. Julio Capon. discept. 43. numer. 24. & seqq. & discept. 64. numer. 11. por ser diverso, y requerir sentencia distinta: ad leg. Inter stipulantem, §. Sacram. ff. de verborum obligationibus, Gracian. decis. 30. numer. 8. & decis. 42. num. 16. Addentes ad Barbosam, lib. 4. cap. 44. axiom. 4.

589 Si procuran valerse los Colitigantes, de la agnacion artificiosa, que tienen alegada; y prosiguiendo, en este incierto, y voluntario discurso, afirman, que por aver llamado à los hijos varones, de las hijas, en la forma referida; quiso el Fundador, que fenecida la agnacion verdadera, entrasse en la ficta, la sucession: no tienen assylo, ni en la fundacion, ni en el derecho, pues para introducir la agnacion ficta, era preciso, que la expressasse el Fundador (porque el derecho, no la admite, ex traditis, supr. numer. 437. & seqq. D. Molin. lib. 3. cap. 5. numer. 50. ex Bart. & alijs, communiter tenent. DD. relati à Trentacinq. de substit. tit. 7. part. 4. numer. 10. D. Larr. ex decis. 34. num. 28. Castill. controv. 6. cap. 133. numer. 13. & seqq. & §. vn. numer. 10. Fusar. q. 404. numer. 19. Rot. decis. 463. numer. 4. part. 1. Recent. cum alijs ab ea adductis, post observ. Melij decis. 72. numer. 1. & seqq. Rox. de incomp. 3. part. cap. 4. numer. 3. ibi: Quando de contraria voluntate clarè apparet, & inferius: nisi expressè caveatur in institutione, plures refert, & ibi Aguila numer. 8. & 9. Torre. de maiorat. part. 1. cap. 38. §. 3. num. 58. & seqq. ibi: Id tamen procedit, quando testator expressè, de eo caverit vt soli admitantur masculi ex masculis, per virilis sexus personas descendentes, vt declarat Larr. decis. 34. numer. 49. & inferius n. 60. ibi: Alio non expresso per testatorem, aut per verba clara Carol. Anton. de Luca, ad Marin. resol. 126. numer. 8. libr. 2.

590 Y el Consejo, lo ha declarado assi, en la sentencia de Nulles, ibi: Vocavit filios, & descendentes masculos, filiarum, &c. Ita vt deficiente vera agnatione bona remanerent in agnatione ficta, succedentibus filijs, & descendentibus masculis filiarum Petri, &c. Ad quod enixam satis voluntatem testator. exhibuit, & inferius: ex mente, & verbis testantis perspicuè depræhenditur. y en otra.

591 Porque faltando la agnacion verdadera, falta la razon de conservarla, para que no tienē capacidad los

cognados, si expressamente el Testador no la finge, D. Castill. *d.cap.*133. *numer.* 21. ibi: *Extinctis agnatis, &c. Agnationis ratio amplius considerari non poterit, ex quo ad cognatos successio pervenit, quia agnationem conservandi ius non habent*, con que no estando expressa, ni debiendo presumirse, es la intencion de los Colitigantes, contra la fundacion, y contra el derecho.

592 Pues queda probado *supr. ex numer.* 440. ser argumento inutil, persuadir, que por aver sido agnaticio verdadero este Mayorazgo en los primeros llamados, quiso el Testador *per fictionem*, observarlo en los siguientes, aviendo tan distintas razones, *ab vna enim testamenti parte, ad alteram præsertim superiorem, non benè arguitur, vbi aliqua vrget ratio differentiæ*, Luc. *disc.*70. *nu.* 12.

593 Aunque se concediesse, que el Testador, hizo reflexion, à la agnacion artificiosa, (que no es justo, *extantibus prædictis*) nunca podrian extenderla los Colitigantes, fuera de las personas, de los hijos, de las hijas de D. Ramon, y D. Pedro, y descendientes de aquellos, *per ea quæ dicta sunt, ex nu.* 524. *& seqq.* porque debe considerarse, de tan estrecha naturaleza, que no admite extension à caso, ni à persona, fuera, de las que se expecifican, aunque aya igual razon, ò presumpcion, de que verosimilmente, el Testador respondiera à favor de la agnacion artificiosa, si se lo preguntaran, Deciam. *cons.* 16. *numer.* 45. *libr.* 4. Sim. de Prætis *cons.* 39. *nuer.* 26. *lib.* 1. Rìmin. *cons.* 80. *numer.* 14. Sessè *decis.* 312. *numer.* 8. Fusar. *quæst.* 458. *numer.* 1. Rot. *apud* Farinac. *decis.* 300. *numer.* 20. *&* 21. *& apud* Peña *decis.* 909. *numer.* 7. *& apud* Merlin. *decis.* 263. *numer.* 12. Cap. Latr. *decis.* 1. *num.* 63. Valençuel. *cons.* 87. *numer.* 82. Add. ad Molin. *lib.* 1. *cap.* 4. *numer.* 4. Larr. *decis.* 33. *numer.* 22.

594 Y si en algun caso, se admite à extension de persona, la razon es conservar la perpetuidad, Add. ad Molin. *vbi supr.* la qual cessa en el nuestro; y asi hallandose los hijos de las hijas, solamente llamados, no ay extension à los descendientes de otras hembras, contra lo que dispuso el Fundador, sino atender à la disposicion legal, como caso omitido, Caponio, *discept.* 318. *numer.* 21. *&* 22. *nam quæ contingunt, præter dispositum testatoris, non includuntur in ea, etiamsi esset maior ratio disponendi, vt ait* D. Valençuel. *cons.* 97. *numer.*

82. D. Molin, *d. libr.* 1. *capit.* 4. *numer.* 3. *vide supr. num* 428.

595 Asi se vè, en la agnacion rigurosa, cuya disposicion, no comprehende mas personas, grados, ni casos, que los expressados por el Fundador. Bart. *cons.* 40. *numer.* 1. *libr.* 3. Alex. *cons.* 136. *numer.* 3. *volum.* 6. Decian. *cons.* 1. *num.* 178. & *cons.* 26. *numer.* 86. *vol.* 2. Casanat. *cons.* 4. *num.* 17. Ganav. *d. cons.* 1. *numer.* 77. Vela, *d. dissert.* 49. *num.* 69. ibi: *Ad alios gradus, vel lineas extendi non debet*, Muta, *decis.* 65. *numer.* 25. Fusar. *d. quæst.* 458. *numer.* 15. Rota *apud* Ludovis. *decis.* 433. *numer.* 18. & *apud* Peña *decis.* 456. *numer.* 17. & *decis.* 613. *numer.* 4. & *apud* Roxas *decis.* 206. *numer.* 6. *apud* Othobon. *d.* 111. *nu.* 16. & *apud* Carrillo, *decis.* 147. *numer.* 5. *cum duobus sequentibus*, Ram. *decis.* 1. *num.* 78. *t.* 3. & *cons.* 100. *numer.* 150. & D. Valenç, *cons.* 97. *numer.* 43. Dom. Molin. *lib.* 1. *cap.* 5. *nume.* 37. & *libr.* 3. *cap.* 5. *numer.* 18. & 50. *vers. Ex quibus*, & Addent. ibi: *Quod ampliatur etiam si in casibus non expressis, adsit maior ratio agnationis conservandæ*, Casanate *cons.* 38. *nu.* 64. Achil Pedroch. *cons.* 38. *num.* 16. Alban. *cons.* 13. *nu.* 15.

596 *Igitur*, si en la agnacion verdadera (que es favorable, & *maioris potentiæ, quam ficta*, Torre, *de maiorat. part.* 1. *cap.* 25. *numer.* 124.) es incontrovertible esta sentencia, por evitar la repugnancia, à la naturaleza de los Mayorazgos, introduciendolos *interpretativè*, irregularidad, procederà con superior razon en la artificiosa, quando intente vn cognado remoto, excluìr la hija de el vltimo sucessor; porque como dizen los Addent, de Molin. *d. numer.* 4. *fortius hæc conclusio procedit, quoties fit extensio de persona vera, ad personam fictam*, Vela *d. dissert.* 49. *numer.* 52. ibi: *Multoque minus, per agnatos fictos*, & *refert plures*, y que en el juizio possessorio procede esto indubitablemente, *asserit nu.* 53. Menoch. *cons.* 97. *nu.* 93. Fusar *de substit. q.* 458. *nu.* 2.

597 Pues si se admitiesse, en los llamamientos omitidos, la sentencia contraria, se seguiria el suplemento *præcisè* contra derecho, que debia ser conforme à èl, *vt supr. num.* 431. y la repeticion de la calidad masculina, en los mesmos llamamientos, que voluntariamente se inventavan, *adversus tradita supr. numer.* 423. & *seqq.* que no estando expressa, ò no siendo necessaria, para la subsistẽcia de el acto, nunca repite. Ruin. *cons.* 181. *numer.* 8. *libr.* 1. *ex* Cæphal. Addent. ad

ad Molin. *libr. 1. cap. 6. num. 26.* Leon *decis. 99. numer. 27.* D. Castill. *libr. 6. controv. cap. 117. numer. 30.*

598 En nuestro caso, ni està expressa, *nec agitur de subsistentia, & perpetuitate*, sino de la prelacion de los varones remotos; luego es contra derecho admitir la repeticion, ni el suplemento irregular, Avendaño *in leg. 40. Taur. glos. 9. numer. 45.* Mantic. *de coniect. libr. 11. tit. 14. numer. 7.* Menoch. *cons. 95. numer. 92. & cons. 97. numer. 152.* Casan. *cons. 50. numer. 44.* D. Molin. *lib. 3. cap. 5. numer. 48. vbi* Addent. *ita considera vit* Senatus Aragonię *in præfata sententia in causa Regentissimo*, ibi: *Cum ad perpetuitatem maioratus, non sit necessaria masculinitatis qualitas, & vide supr. nu. 394.*

599 Confirmase, porque no solo llamò, todos los descendientes de las hembras, en forma regular, faltando los hijos de las hijas, *vt dictum est supr. ex numer. 384.* sino que quando quiso, inducir la agnacion verdadera, con eficàz voluntad (como muestra la geminacion, Mantic. *de coniectur. libr. 11. tit. 12. numer. 20.* Gam. *decis. 307. numer. 6.* Peregrin. *artic. 24. numer. 40. & 41.* Cynus Campanus *in leg. vltim. D. de rebus creditis numer. 26.*) llamò: *Varones, por linea masculina, vt sup. n. 197.*

600 Y si huviera querido, se siguiesse la misma orden, en la ficta, lo huviera expressado, llamando los varones descendientes de las otras hembras, con esta calidad, lo qual no hizo, *vt ex clausulis patet, & obser van.* Paccion. *d. Alb. 186. numer. 27.* ibi: *Addidit quidem qualitatem masculinitatis, in vocatione filij dictarum filiarum Ramonij, sed in vocatione descendentium illius eamdem qualitatem omisit*; de que se infiere, que dexò regular la sucesion, en el de no aver hijas, ò faltarles à estas, hijos varones; à los quales huviera llamado, si huviera querido la irregularidad.

601 Pero faltando esta expresion, debe sucederse sin la repeticion, en especie distinta, regularmente, D. Molin. *d. libr. 3. cap. 5. numer. 61.* ibi: *Admittendi sint, non tamen cum repetitione qualitatis, &c.* Cuya doctrina decide nuestro caso; pues aviendo faltado la agnacion, debiendo en fuerça de la perpetuidad, descender en ambos sexos igualmēte, la sucession, cessa la induccion de la artificiosa, *vt diximus supr. ex nu. 435.* y debe proseguir, en la hija de el vltimo Posseedor, D. Molin. *d. cap. 5. num. 56. vbi* Addent. Maldonad. ad D. Molin.

lib.

lib. 1. cap. 6. numer. 18. ibi: *Quando suplementum substitutionum declaratur ad perpetuitatem debet esse de masculis, & faeminis, Latius, ostendimus sup. ex num. 419. & seqq.*

602 Y finalmente, se seguiria grave absurdo de incluìr, sin expresso llamamiento, à los cognados, en la sucessìon, *ex natura maioratus, vt diximus supr. nu.* 433. repugnando à ella, quanto pretenden, y tendrian prelacion à la linea remota, sin disposicion de el Testador, induciendo repeticion de masculinidad, para introducir la agnacion ficta, *quod non tantum ratione absurdi, vitari debet, leg. si ita 39. ff. de oper. libert. cum vulgat.* sino hazer latissima interpretacion, para excluìrle, Cancer. *var. par. 2. cap. 1. nu. 150.* D. Valenç. *cons. 169. nu. 49. tom. 2.*

603 Sino porque no deben concurrir tantas especialidades, en derogacion de la naturaleza de los Mayorazgos, y de la disposicion de derecho, Ram. *cons. 100. num. 261.* Casanat. *cons. 4. numer...* Molin. *d. numer.* 61. ibi: *Non enim tot specialitates inducendæ sunt* (que tambien es absurdo admitirlas Bartol. *in leg. si tibi in principio. D. de Pactis*, Minsiger. *cons. 10. numer. 72. cent. 1.* Addent. ad Barbos. *lib. 17. cap. 55. axiom. 13.*) *vt scilicèt ex coniectura voluntatis, maioratus succesio, etiam deficientibus vocationibus, vlterius progrediatur, & quod etiam, masculi remotiores, in eisdem adversus ius commune fœminas proximioris excludant* Ludovic. Bell. *amplectens*, D. Molin. *doctrinam cons. 1. numer. 218.* ibi: *Si testator non vnicam, sed plures vocationes fecerit, hoc casu proximiores, post nominatos, admittendi essent, non tamen, cum repetitione masculinitatis: & filia vltimi Possessoris excluderet remotiorem masculum, ne tot specialitates concurrunt de quibus* Mol. *&c.* Y assi lo declarò la Audiencia de Valencia, el año de 1671. en la causa de los Escorcias, excluyendo en semejante fundacion, los agnados artificiosos.

604 De esto resulta, excluida la vana consideracion, de que solicitan los Colitigantes valerse, arguyendo *à simili* de la agnaciõ verdadera, à la ficta, diziendo, que del repetido llamamiento de varones, y de el gravamen de titulo, armas, nombre, y prohibicion, se convence contemplada la razon de agnacion, *vt extat fundatum supr. artic. 1. §. 3.* Y aunque facilmente pudiera responderse, que los DD. que referimos *dicto loco*, hablan en la agnacion verdadera, que es favorable, y que qualquiera, que defienda lo contrario, le re-

reprehenden la ley, la razon, y la comun opinion, remitiendonos à Censal *artic. 20. fol. 33.* y Vela *dis. 49 per tot. q. 1.* para que desempeñen el assumpto.

605 No obstante, aunque no fuera personal el llamamiento de los cognados, hijos de hija de Ramon, y Pedro, *quod nemo sanus dicet, attentis prędictis, ex numer. 525. ex abundanti*, facilmente, se destruyen estas oposiciones, pues *quidquid sit* en la agnacion verdadera, concurriendo otras circunstancias, que la acrediten, *vt supr. d. artic. 13.* no puede afirmarse juridicamente, que en el llamamiento de cognados varones, solicite conservar el Testador la agnacion, que no tienen, *immò vocatis masculis, ex fœmina, excluditur agnationis ratio*, Cens. ad Pereg. *d. artic. 20. fol. 33.* ibi: *Quando in aliqua parte testamenti, sunt vocati cognati masculi, licèt cum onere ferendi Arma, & insignia institutoris, &c.* Mieres *de maiorat. 1. part. quæst. 51. numer. 138. & sequentibus*, D. Castill. *controv. lib. 5. cap. 133. nu. 3.*

606 Pues de semejante llamamiento, se induce solo la prelacion, en igual grado; y como nuestra disposicion, despues de los agnados, llamò à los hijos de las hijas, fue lo mismo que constituir cabezas de linea limitada, y restrictivamente, que avia de empezar en aquel primer grado, y no en los vlteriores, para que desde los hijos de las hijas, continuasse la sucessiõ en forma regular, Bart. *in leg. Imperator 8. ff. de postul. numer. 4. & in leg. frater. C. de inofficios. testam. numer. 3.* y assi no induce exclussion de hembras, que es irregular, Ruin. *cons. 144. numer. 4. & 5.* Cens. *vbi sup.* Fontanel. *decis. 35. numer. 11.* Castill. *lib. 6. controvers. 129. numer. 45. & capit. 143. §. vn. numer. 12.* Vela *elegantèr, d. dissertat. 49. numer. 57. & 74.*

607 Convencese, que aunque llama al hijo mayor de la hija mayor, y en su defecto, y de los descendientes legitimos de aquel, al hijo segundo, &c. Falta el concepto de agnacion artificiosa, expresso, ò presumpto, y la exclussion de hembras proximas, pues este llamamiento, es solo designacion restrictiva de la persona, que muriendo Ramòn, y Pedro sus hijos, sin hijos varones, avia de suceder, regularmente: *vt præter proximè relatos, observat.* D. Valenç. *cons. 97. numer. 77.* ibi: *Ideò in succes sione istorum maioratuum, remansit firma regula iuris, scicicèt, quod vocatio masculi, ad*

ingressum successionis, solum sit ad ponendũm ipsam, in persona, in quã est radicanda, assignando ordinem prelativum successionis, & non exclussionem fœminarum.

608 Y al *numero* 74. amplia su resolucion, aunque el varon, no estè llamado, para dar principio à la sucession, sino que aya repetidos llamamientos, con la calidad de Varonia, *quod etiam sensit* Lara, *de vit. hom. cap.* 30. *numer.* 82. D. Molin. *d. libr.* 3. *cap.* 5. *num.* 32. & 50. *vbi hanc conclusionem facit*, & 71. & *relatis* Mier. Avendañ. Covarrub. Fusar. & *alijs* Addent. ad Molin. *d. loc. numer.* 71. ibi: *Hęc Authoris conclusio, in Hispanorum Primogenijs, proculdubio verissima est, & tam in iudicando, quam in consulendo praxis admittit.* Gam. *decis.* 354. *numer.* 6. Gutierrez, *cons.* 13. Burg. de Paz, *in proœm. leg. Taur. numer.* 31.

609 *Maximè*, porque en nuestro caso, no ay continuacion de llamamientos, aun en los hijos de las hijas, con la calidad de Varonia, y assi no puede considerarse prelacion alguna, en ellos, para inducir irregularidad, en perjuizio de las hembras proximas, Bart. Vela, *vbi supr.* Castill. *d. cap.* 109. *numer.* 45. Alciat. *resp.* 96. *numer.* 28. ni se presume, D. Olea *de cess. iur. tit* 3. *quæst.* 4. *num.* 45. aunque el Fundador huviera dicho, *quod masculi semper fœminis pralationem haberent*, Cens. *d. artic.* 20. *fol.* 33. *vers. Respondetur* 1. Fontanel. *decis.* 33. *num.* 13. ibi: *In casu fortiori, in quo erat apposita dictio* semper *tenuit ibi Senatus, non excludi fœminam per masculum alterius lineę.* Marinis *variar. lib.* 2. *cap.* 126.

610 O que las hembras *semper à successione exclussa fuissent: ex* D. Castill. *d. cap.* 143. *à numer.* 4. *elegantèr*, Cens. *vbi sup. vers. Neque verum, qui ampliat, etiamsi fœmina proximior vltimo Possessori sit cognata, & alia optimè ad rem adducit, & hanc sententiam tenuit* Gregor. Lop. *in leg.* 3. *tit.* 13. *part.* 6. *Gloss.* 3. Molino *de ritu nupt. libr.* 3. *quęst.* 24. *numer.* 196. Lara *d. cap.* 30. *num.* 112.

611 Y si esta sentencia, procede en los Mayorazgos de absoluta, y omnimoda agnacion, *vt ex* Mieres, Surd. & *alijs docet* Vela *numer.* 70. en que faltando la agnacion contemplada, sucede la hija, de el vltimo agnado, Curc. Junior. *cons.* 154. *numer.* 13. Ruin. *cons.* 208. *nu.* 7. *lib.* 1. D. Molin. *lib.* 1. *cap.* 6. *numer.* 38. *quem elegantèr explicat.* Vela, *d. dissert.* 49. *num.* 72. & 73. *vbi contra* D. Castill. *elegantèr resolvit.* Card. Luc.

disc

disc. 146.*numer.* 5. *& seqq.* ibi: *Adhuc tamen cessante concursu agnatorum, hodiè extra controversiam est, fœminas venire, cum ipsę quoque agnatæ dicantur*, *& vide Latius adducta suprà numero* 422.

612 Con mayor razon procederà en los de agnacion limitada *de qua supr. numer.* 379. Vela *numer.* 71. donde resuelve, que es absurdo, y interpretacion inverosimil, de la voluntad de el Testador, querer excluir la hembra, mas proxima, al vltimo Posseedor, el cognado remoto, ò el agnado, que no està comprehendido en los llamamientos de agnacion limitados, Luc. *de fideicom. disc.* 146.*num.* 6. *vers. Præterea*, *& secundo fortius.*

613 Y no parece admite duda, que nuestro Mayorazgo, fue de agnacion, verdadera, limitada, y consiguientemente impossible conforme à derecho, y razon, *extinctis cognatis*, la exclussion de Doña Angela, porque como dixo D. Molin. *libr.* 3. *cap.* 4. *numer.* 20. *Postquam successio maioratus ad parentem devenit, ad eius descendentes, necessariò pertineat, nec posit ad alios remotiores, nisi eis difficientibus, transferri*, Vela, *d. differt.* 49, *num.* 10.

614 Lo qual acredita, que aunque en la Vacante presente, se presumiesse razon de agnacion, (que no es juridico) faltando los agnados, era precisa la admission de Doña Angela, como mas proxima al vltimo Posseedor, *à quo meritur successionis ius, vt vulgare est apud*, Tiraquel. *de retract. libr.* 1. §. 11. *Gloss.* 1. *num.* 20. Clar. *libr.* 3. §. *Testamentum, quæst.* 76. P. Molin. *disp.* 638. *qui ita tenet, per leg.* 45. *Taur.* Gutierr. *pract. libr.* 3. *q.* 68. *numer.* 36. *& Canon. libr.* 2. *capit.* 14. *num.* 46. *&* 59. Uela, *vbi supr. numer.* 76. *& seqq.* D. Covarrub. *practic.* 38.

615 Y en qualquier duda, aunque fuesse legal, no aviendo expression, excluiria à todos los cognados, *optimè*, Torre *d. cap.* 38. *numer.* 59. *&* 60. ibi: *Non verò in dubio, quia tunce ex hoc præcepto, non censetur prohibita, successio fœminarum, & ab eis descendentium*, Castillo *d. cap.* 133. *numer.* 14. *&* 21. Altograd. *d. cons.* 66. *numer.* 77. *& Clarius, quod requiratur expressa voluntat. institutoris, ad fictam agnationem inducendam, in qua succedatur admodum veræ, in diversa familia probabit*, Lara, *in Comp. vitæ hom. capit.* 30. *numer.* 116. *& inferius, numer.* 62. *& sequentibus.*

El

616 El gravamen de apellido, y Armas, y la prohibicion de enagenar, si se opusiere, para inducir algunas reglas de el derecho comùn, en favor de la agnacion artificiosa, ò la nuda masculinidad, que contra la volũtad del Fundador, no son dignas de atenderse, Torre *de maiorat. 1. part. cap. 39.* §. 3. *numer.* 104. no puede deteriorar el derecho de Doña Angela. porque la condicion de Armas, y nombre, pueden cumplirlas las mugeres, para conservar la memoria de los Fundadores, Burg. de Paz, *cons.* 29. *numer.* 75. *Quam refert, & sequitur*, Marinis. *libr. 2. resol. iuris. cap.* 126. *numer.* 14. *ubi* Carol. Ant. de Luc. *in Meliorat. num.* 7. Torre, *de maiorat. p. 1. cap.* 25. §. 11. *numer.* 123. *& seqq. cap.* 38. §. 14. *numer.* 71. *&* §. 3. *numer.* 41. *&* 50. donde afirma, que en España, *numquam visum nec auditum fuit, quod nominis, & Armorum delatio agnationem fictm inducat, ex* Valenç. Mier. Castill. Lara, *& alijs, & nu.* 56. *ex* Alto-grad. Castill. *ait*, ibi: *Quod potest etiam per agnatos, & fœminas ipsas adimpleri.*

617 Y la prohibicion, comprehende à ambos sexos, porque como se haze para conservar los bienes en la familia, y la familia rica, esta, igualmente se conserva por las mugeres, que por los varones, sin que induzca qualidad agnaticia, semejante prohibicion, en los Mayorazgos. *docet* Burg. de Paz *cons.* 29. *numer.* 73. *ad* 79. ibi: *Fœminam ad successionem bonorum admittendam, quæ Testator semper voluit perpetuo in eius familia esse*, Censal ad Pereg. *d. art.* 20. *nu.* 33. D. Molin. *lib.* 3. *cap.* 4. *numer.* 9. *&* 10. Card. de Luca, *de fideicom. disc.* 42. *nu.* 12. *& disc.* 70. *nu.* 13.

618 Y asi, ni vna, ni otra circunstancia, inducen agnacion, ò masculinidad, *vt ex pluribus asserit*, Marinis, *dicto loco, numer.* 14. pues vèmos, que estas, y otras clausulas mas eficazes, se ponen, segun nuestras costumbres, y leyes en los Mayorazgos, sin que pierdan, por ellas, la naturaleza regular. *Immò pro ea, in dubio, semper præsumendum*, D. Molin. Dom. Valençuel. D. Larr. Latro. Cardin. de Luca, *& alijs*, Torre, *de maiorat. part. 1. capit.* 38. §. 13. *numero* 62. *& sequentibus.*

619 Quando se concediesse la contemplacion de agnacion, en esta Vacante, las de los demàs Posseedores quedaron (no aviendo tenido hijas) Ramòn, ni Pedro, excluìdas perpetuamente de la sucession, *& consequentèr* los descen-

dien

dientes cognados de ellas, Gregor. Lopez *in leg. 3. tit. 13. part. 6.* D. Molin. *lib. 1. cap. 6. nu. 38. in fine*, Marinis, *resol. lib. 2. cap. 126. nu. 28. & 29.*

620 Con que es preciso, queden los Colitigantes excluidos, y suceda la hija de el ultimo Posseedor, Marinis, *ubi proximè, nu. 13.* Card. de Luca, *disc. 39. nu. 5. de fideicom. & disc. 42. nu. 20. ubi ex Altogradi, cons. apud* Altogr. *filium controv. 38. ait ibi : Ac succedunt in fideicommissis agnatitijs* (loquitur de fœminis) *quæ expressam agnationis contemplationem haberent, non obstante concursu dictorum aliorum masculorum, & disc. 128. numer. 2. disc. 146. numer. 5. ibi: Cessante concursu agnatorum, hodiè extra controversiam est, fœminas venire,* & inferius *quoniam actor erat cognatus, de extranea familia, ac remotior minusque dilectus, &c. Qui excludere volebat filias Possessoris.*

621 Marinis, *d. cap. 126. à nu. 32.* donde distingue tres casos, y en el segundo, que es mas estrecho el nuestro *Nempè quando agitur, de succedendo ultimo Possessori collaterali,* aun suponiendo igualdad, de grados, en el cognado, y la hembra litigante concluye, ibi: *Masculus ex fœmina succedere, non posset, & benè admitteretur fœmina, ex masculo, si alij de agnatione, licet remotiores, non extarent, ad tradit. per* Molin. & Gasp. Thesaur. *loc. citat. & est sententia* Castill. *6. controvers. capit. 143. à numero 4.*

622 De que resulta, con quanta mayor razon, precederà Doña Angela, siendo hija de el ultimo Posseedor, y hallandose tan remotos los Colitigantes, si los prefiriera en igual grado, por la mejor linea, siendo transversal.

§. V.

Excluyese el parecer, que à favor de el Conde del Real, dieron el Cardenal de Luca *en el discurso 16. de* de fideic. *y* Petro Pacciono *en la Alegacion 186.*

623 PErdida la esperança, de hallar en el derecho, y en la voluntad del Fundador, justa comprobacion de su intento, se vale el Conde del Real, de los consejos de el Cardenal de Luca, y Pedro Pacciono, que resolvieron, favoreciendo à la parte que les consultò, mas que à la Justicia, *quod ut plurimum, in simili, ve-*

 rum

rum observarunt, Surd. *in Prefat. consil. suorum vers. Equidem tom.* 1. Fichard. *cons. Germ.* 43. *numer.* 10. Joseph Ludovis. *concl.* 12. *circ. fin.* Addent. Barbos. *lib.* 3. *cap.* 77. *axio.* 6. Alciat. Parergon, *libr.* 2. *cap.* 12. Franchis, *decis.* 441. *numer.* 3. & 4. D. Carol. Petr. ad Rit. M. C. V. Rit. 244. *numer. fin. fol.* 385.

624 Pues fuera de el comùn dicterio con que increpan à los Consulentes, Grotius *in præfat. de iur. Bell. & Pacis, fol.* 4. Thesaur. *decis.* 134. *num.* 15. D. Castill. *de usufruct. cap.* 41. *numer.* 8. Conciol. *allegat.* 81. *numer.* 3. que no debe presumirse en varones tan doctos, ò sus ocupaciones, no les dieron lugar, à considerar las circunstancias de el hecho, *capit. licèt extra de spons. duor.* ò no se las advirtieron, los que los consultaron, ò les figuraron distinta especie.

625 Y debiendo entenderse, como en el frente de sus Consultaciones, solia poner, Cuiatio. *ergo si ita est, quemadmodum tua Consultatione significas*, Addent. ad Barb. *ubi sup. axio.* 3. & *Melius lib.* 16. *cap.* 60. *axiom.* 10. no parece, que su sentir puede perjudicar al derecho de Doña Angela; porque ambos proceden con equivocacion, en el hecho; y no siendo como se le propusieron, pudieran, despues, bien informados, sin nota de varios, resolver lo contrario, Costa *de facti scient, & ignor. cap.* 16. *num.* 4. *latè* Georg. Marsm. *in Metro-log. cap.* 7. *Miliol. p.* 2. *nu.* 43.

626 Pues dictamenes, cuyos fundamentos son inciertos, en el hecho à *quo suspendet*, carecen de estimacion, *cum facti ignorantia, sæpè peritissimos fallat. leg.* 2. *Cod. de jur. & fact. igna. etiam si in minima circunstantia adsit* Alciatus *in l. re conjuncti.* 89. *in P. de leg.* 3.

627 Entra el Cardenal de Luca, suponiendo, *numer.* 1. que en defecto de los varones, por linea masculina, de Ramòn, y Pedro, constituyò Mayorazgo el Fundador, *in masculis utriusque lineæ fœmeninæ, eorundem*, con cuya assercion omite, absolutamente, quantas questiones se disputan en este pleyto, y no aviendo en la fundacion llamamiento semejante, falta el fundamento de el discurso, pues aunque en el *numer.* 4. dize, que el Testador llama *defectis lineis masculinis, filium masculum, filiæ fœminæ maioris*, y se refiere al *numero* 8. en que haze commixtion de las clausulas diez, onze, veinte, y siguientes, contra lo mismo, que en ellas se expressa, dexa de ponèr las restricciones, que hizo el Fundador à

los

los hijos de las hijas, de Ramòn, y Pedro, reconociendo (si viò las clausulas) ser injusto su dictamen à favor de el Conde del Real. Y si no las viò, *ob deficientem benè notitiam facti*, no pudo ser adequado su dictamen, sino inutil para este pleyto: *vt ipse passim, observat, præsertim, de fideicom. disc. 264. nu. 8. & 9.*

628 Tambien supone, que Don Pedro *numer. 25.* muriò *absque prole*, y debiò añadir, *masculina*, pues es notorio, dexò à Doña Esperança, *numero 34.* y Doña Gracia, *numero 35.* excluìdas por Don Francisco, *numero 26. vt diximus sup. numero 13. & ex nu. 273.* y que de este, passò el Mayorazgo, à Don Jayme, *numero 19.* siendo assi, que passò à Don Francisco, *numero 27.* y de este al *numero 36. vt patet ex traditis suprà dict. loc.* Y en el *numero 2.* afirma, que de el Testamento *litteraliter probatur*, la qualidad masculina de este Mayorazgo, *cum inhabilitate sexus fæmenini*; siendo assi, que no muestra, el lugar, donde està la inhabilidad, antes supone basta para probarlo, la executoria à favor de el padre de Doña Angela, *absque necessitate assummendi inspectionem, super interpretatione testamenti, ac perpetua inhabilitate sexui fæmenini*: pero como probamos *supr. numero 384.* tacita, y expressamente, y por la naturaleza de la misma disposicion, estàn llamadas, y son habiles las hembras.

629 Intenta al *numero 2.* excluir à Doña Angela, por la sentencia, dada à favor de su padre Don Francisco, que excluyò à las hijas de Don Gaspar *numero 52.* probando, que como por D. Francisco fueron excluìdas, assi Doña Angela, deberà ser excluìda por vn cognado, *ex reg. quod quisque, juris.. de quo supr. numero 46.* ò por la regla de la *ley 25. ff. de stat. hom.* acerca de la autoridad de las sentencias dadas contra el estado, *de quibus sup. nu. 310.*

630 Para excluirlas ambas, juntamente, con el motivo de la oposicion, es necessario advertir, que Don Francisco, padre de Doña Angela, excluyò las hijas de Don Gaspar, no solo por la qualidad masculina, que concurria en èl, sino por ser agnado verdadero: Y si el Conde del Real lo fuera, excluyera tambien à Doña Angela; y en este caso procediera la regla, *quod quisque iuris*, *vt ipse animadvertit. disc. 237. nu. 4.* ibi: *Quamvis cognati fuerunt admissi, &c.*

631 Pero no conservando la agnacion, el Conde del Real,

Real, es estraña, è inaplicable esta regla, y procediò equivocamente el Cardenal de Luca, haziendo este Mayorazgo de nuda masculinidad, *numer.* 7. siendo de rigorosa agnacion *vt extat probatum supr. num. art.* 1. § 3. pues sino fuesse agnado Don Francisco, no huviera obtenido, antes le huvieran excluìdo, Doña Mariana, y Doña Lucrecia, hijas de Don Gaspar, ò el Conde del Real, ò de Sallent, que eran varones de mejor linea, entonces.

632 Con que la sentencia que se alega, es contra la parte, por quien consulta, y ambos motivos constan de ella misma ibi: *Nec dicti Comes, &c. Huic liti se oppossuerunt tamquam descendentes masculi, ex linea masculina, dicti Quondam D. Raymundi, &c. Sed tamquam ab illo descendentibus, ex fœminis, quibus præferendus est D. Franciscus, tamquam descendens masculus, ex linea masculina legitima, & naturali, D. Petri Ladrò Boil, filij secundogeniti eiusdem primi, & sæpè dicti Vicecomitis de Villanova, D. Petri Ladrò, vigore dicti testamenti, quo iubare se volunt dicti Oppositores.*

633 Y assi la observancia de que, atestigua Luc. *vt superius extat, abundè probata, nu.* 280. *& seqq.* fue en este Mayorazgo, de que los varones agnados verdaderos, excluyessen las hembras, y los cognados, no los cognados à las hembras.

634 Tampoco es aplicable la regla de la dicha *ley Ingenuum*, porque oy se litiga distinta especie, de la que litigò Don Francisco, padre de Doña Angela; pues este, como agnado, excluyò los varones de hembras, y las hembras; y consiguiò este Mayorazgo, como de agnacion pura; y Doña Angela, por la dificiencia de esta, le pretende regular, son distintas las personas, distinta la causa de pedir, y la qualidad, sobre que se litiga; con que la excepcion de cosa juzgada, en quien debian concurrir las circunstancias de la *ley, Cum quæritur.* 12. *cum seqq. ff. de except. rei. iud.* no obsta, ni en ella puede hazerse fundamento, que influya à este pleyto, *leg.* 40. *ff. de except. rei. iud.* ibi: *Et an eadem causa petendi, & eadem conditio personarum, quę nisi omnia concurrant alia res est. elegantèr*, D. Crespi, *obser-vat.* 22. *numero* 200.

635 Antes, si ha de governarse por la observancia, quedan absolutamente excluìdos los cognados, que por faltarles llamamiento, *vt dictum, & supr. multoties*, les han preferi-

fenido, siempre los agnados, de linea masculina, con que la asercion de Luca, *d. numer.* 2. acerca de la qualidad de este Mayorazgo, y de la inhabilidad de las hembras, sin mostrar la calificacion de ambas proposiciones en la fundacion, es incierta.

636 En el *numero* 3. prosiguiendo en la exclusion de Doña Angela, intenta probar, que la regla *de qua supr. num.* 375. *de linea semel admissa, &c.* no milita en este pleyto, por obstarla la cosa juzgada; pero quedando esta desvanecida, juntamente con la inhabilitacion de el sexo femenino, segun su misma sentencia, *vigore predictæ regulę fœminę vincunt masculos alterius lineæ, maximè*, quando faltò el orden prescripto por el Fundador, que es el que apetece, debaxo de los supuestos que voluntariamente haze.

637 Y que esta regla siempre procede, *quoties disponentis voluntas clarè, non urget in contrarium*, Luc. *disc.* 72. *d. fideicom. numer.* 8. especialmente, no estando consumida la linea, sino es continuandose en Doña Angela; con que nos hallamos en los terminos de la mesma regla, *quæ solum locum habet quando agitur de continuatione, ac de impediendo, ne ab illa bona exeant, atque ad aliam transitum faciant, ut inquit ipse de* Luca, *dict. disc.* 16. *nuer.* 4. *in fine Cui favent tradita sup. ex num.* 588.

638 En el *numero* 8. duda la perpetuidad de este Mayorazgo, suponiendo, podia Doña Angela, pretender estos bienes como libres, por no aver descendiente de hija de D. Ramon, ù Don Pedro, *ex traditis à* Ganaverro, *d. cons.* 1. & Vela, *d. dissert.* 49. y el fin, que el Cardenal de Luca tuvo para aumentar este derecho à Doña Angela, hablando siempre con el temor de la perpetuidad, *ut num.* 3. ibi: *Posita duratione maioratus, & numer.* 4. *& alijs in locis*, no fue, que le considerasse eficàz, ni por medio alguno estimable, sino manifestar, que quantas reglas dexava fundadas sobre el hecho, que se le avia figurado, serian eficacissimas en los Mayorazgos de España, si Doña Angela en perjuizio de el derecho que tenia à la sucession, por el Mayorazgo mismo, impugnasse la perpetuidad, solicitando la libertad de los bienes, como lo diò à entender en el *discurs.* 236. *numer.* 11. *vers. In hoc autem.*

639 En cuyo caso, se amplian todas las reglas à favor

vor de los parientes, que defienden la perpetuidad de la disposicion, *vt in simili differit* Luc. *de fideicommiss. disc. 70. numer.* 11. & 12. ibi: *Cum illis (id est extraneis) nulla vrget ratio sanguinis, sed solum illa agnationis, cum istis verò principalitèr vrget ratio sanguinis, vt advertitur supr. in Romana Primogenitura de Bubalo, discurs. 25. & refert* Rovit, & Galeot. *& diximus sup. n. 596.*

640 Pero como los Abogados de Doña Angela, advirtieron el estratagema, no mudaron la accion, que la fundacion la comunicava, cambiandola por la inutil, que Luca proponia, para que conformandose en la perpetuidad con los Colitigantes, quedassen firmes las reglas à favor de la linea del vltimo Posseedor, y exclussas las de que se valen los cognados, entendiendolas con respecto à la fundacion, sin otras extensiones, que las que dà su letra misma, *quo casu silent iura, ex trad. supr. nu....*

641 Opone al *numer.* 9. en los nudos terminos de el llamamiento, de hijo, de hija, que no parece comprehensivo de los descendientes de las hembras vlteriores, apoyandolo con dos decisiones Rotales, que afirma despues, que aun en su caso, no tienen probabilidad; pero no en el nuestro, en que ay tantas taxativas puestas à la cabeza de la linea llamada, y al caso en que debia suceder (que vno, y otro faltò) que no es possible, ni aun por recta interpretacion, persuadirse, à que sin aquellas restricciones, y demostraciones, quiso el Testador llamar ningun descendiente de nietas, ò viznietas, *vt dictum est supr. numer.* 524. *& sequentibus.*

642 Pruebase, que huyò la dificultad Luca, no solo en suponer el llamamiento de varones de las lineas femeninas de ambos hijos, que supuso, *num.* 1. *vt prænotavimus suprà numer.* 626. sino es en afirmar, *d. numer.* 9. *versic. His tamen*, que la question, sobre la comprehension de los nietos, en la palabra, *hijos. In verbis conditionalibus, aut despositivis*, era *potius facti quam iuris*, esto repite en otros muchos discursos, cuydando solo, de evadirse de ella: *cum facti quæstiones, ad Iuris-Consultos, non pertineant, ex leg.* 79. *D. de Iudic.* Cujac. *in libr. sing. respons. Marcelli ad leg.* 38. *ff. mand. & ad leg.* 69. *de legat.* 3. Add. ad Barbos. *lib.* 15. *cap.* 2. *ax.* 2.

643 Pero si se le propuso el hecho; aunque *in abstracto* pue-

pueda dezirse, que es de hecho, la resolucion, debiò considerar las circunstancias, de lo que se le proponia, explicarlas, y hazerlas compatibles con lo que aconsejava, *ad tradita passim, per eundem de* Luc. *præsertim de fideicommiss. disc. 70. numer. 8. & dist. 233. numer. 6.* sacando de toda la disposicion, la voluntad de el Testador, *ut ipse monuit d. disc. 70. numer.* 13. ibi: *Ex tota dispositionis massa, discurs. 71. numero* 12. ibi: *Tota facti series attendenda, discurs. 233. num. 8. & disc. 234. nu. 6.*

644 Porque, en tanto, son las questiones de hecho, estrañas, de los Juris-Consultos, en quanto se duda, *an res in facto ita processerit?* pero en ajustando el caso, que se propone, en el modo, que sucediò, tiene obligacion el Consulente, à considerar las circunstancias de el hecho, *ut ipse animadvertit, discurs. 232. de fideicommiss. numer. 2.* y resolver en derecho, *nam cognito facto, perito homini, ius in facili, atque proclivi est,* Cuiatio *in Præfat. Recit. ad lib. Cervid. Scebolæ,* Add. ad Barbos. *lib. 17. cap. 8. ax. 1.*

645 Con que si huviera puesto integras las clausulas, aplicando las doctrinas, à la disposicion, pudiera resolver en derecho la question, que se le preguntava, sin repetir en tantas partes, que es question de hecho, dexando en la duda à los que consultavan, y siguiendo la generalidad, que tanto abomina, *de fideicommiss. disc. 255. numer. 2. de qua etiam videndus* Trivisanus *in Præfat. decis. Venet. numer 1. & 2. & alij apud* Antonium, *de rescript. morat. conclus. 6. numero 62.* Omitiò esto, el *Card. Luca,* y sin interpretar la voluntad, passò, à suponer, lo que no avia en la fundacion; pero reconociendo siempre, aun truncada la clausula, la eficacia de la oposicion, que acerca de la personalidad de la vocacion restrictiva, se haze al *numero 9.* y la dificultad para desvanecerla, *ex trad. ab. ipsomet. de* Luca, *de fideicommiss. disc. 236. numero 4.* se exonera de la resolucion, sin dar razon de lo que afirma en el *vers. Attento.*

646 *Igitur*, es claro, que, ò le propusieron el hecho, para que no pudiesse negar la determinacion favorable, porque rara vez se consulta bien; ni puede interponerse, con madurèz el juizio, en pleytos estrangeros: *ut conqueritur ipse de* Luca, *disc. 62. de fideicommiss. numer. 6. vers. Dicebam, & disc. 210. numer. 1. & sequentibus,* ò el procurò reformarle,

le,

le, *quod vix credi potest*, para cumplir con el Conde del Real, que le consultava, *vt ipse testatur in 1. vers. In qua controversia.*

647. Es tan evidente, lo que queda fundado, que el mesmo Cardenal de Luca, en mas estraños terminos, que los que disputamos, tuvo por juridico, que quando à los *hijas*, se les llamava con palabras restrictivas; ò que denotavan la personalidad de los llamados, los nietos, no estavan comprehendidos, pues en el *discurs. 29. numer. 7. & seqq.* resuelve, que el llamamiento de los hijos, y descendientes varones, de Judith, hija de el Fundador, no se comprehenden las hijas, hermanas de los llamados; porque les falta la calidad apetecida por el Testador, y que es en este caso ociosa la question, *an appellatione filiorum veniant nepotes.*

648 Tambien en el llamamiento de las hijas, de los hijos, y sus hijas, resuelve lo mismo en el *discurs. 72.* y en el *discurs.* 236. en el llamamiento *vltimo morienti, substituit filias, ipsius Testatoris, vel earum premortuarum filios legitimos*; aunque despues, estavan puestos, en condicion todos los varones, y las hembras, hablando en *fideicommisso* succesivo, y perpetuo, erigido año 1482. resuelve, que no se comprehenden las nietas, ni viznietos por la personalidad, que denota la palabra, *de aquellas earum*, y por otras causas, que con mayor razon, militan en nuestro caso, y afirma en el *nu. 11. vers. In hoc autem*, que se votò contra el *disc.* 71.

649 *Ex quo patet.* Que si à este gravissimo, y venerable Doctor, le huviessen informado verdaderamente, de el hecho, sin hazer presupuestos de las questiones, huviera resuelto à favor de Doña Angela; Pero aviendole viciado las clausulas, es preciso, que la resolucion de derecho, se halle defectuosa, è incierta, *vt per leg. 1. leg. 202. D. de R. Iur. leg. 72. D. de Iudicijs, leg. 15. D. de negot. gestis, leg. 34. D. de Iur. Iur. leg. 16. D. de pœnis tradunt.* Addent. ad Barbos. *libr. 9. cap. 131. axio. 4.* y no obstante hemos procurado convencer esta verdad. *Quoniam illius celeberrimi viri, doctiora sunt omnia errata, quam nostra omnia benè dicta, vt alias de Cicerone dicebat* Anton. *de rescript.* Morator. *conclus. 63. numer. 102.*

650 No con mayor felicidad, escriviò *Pedro Paccio-no*, defendiendo al Conde del Real, *la Alegacion* 186. contra el

de

de Sallent, y el Marquès de Tarazena, pues ni se haze cargo, de la clausula veinte, de el Testamento, y siguientes, reduciendolas à las mismas palabras, que pone el Cardenal de Luca, *vt supr. numer. 626.* ni de el derecho de Doña Angela (aunque sin nombrarla, la pone en el Arbol, que precede à dicha Alegacion) Con que, no solo falta à la voluntad de el Fundador, sino que figura el pleyto, omitiendo, la hija de el vltimo Posseedor, cuya reflexion bastarà à desvanecer qualquier fundamento, que intentara establecerse, en la question que excita; pues aviendo respondido entre los cognados solamente, aunque fuera sentencia judicial, *non debebat vltra partes egredi. argument. leg. Cum præcario 12. §. 1. leg. Interdictum 14. D. de præcar. leg. Filios fam. 42. D. de C. & D. leg. 21. D. de vsuris*; pero como si huviera consultado, en nuestra especie, procurarèmos elidir las razones que alega.

651 Dos questiones propone, la primera, si estàn llamados los cognados, descendientes de Ramòn? La segunda, suponiendo el llamamiento, qual de ellos deba ser preferido? Funda el llamamiento, *numero* 8. & 12. en que es disposicion favorable, y que debe ser perpetua, erigida especialmente, por ascendiente, *numero* 15. lo qual intenta comprobar, *numero* 18. afirmando, que el Testador tuvo en la fundacion, por synonomos, *hijos*, y *descendientes*. Infiere de estas reglas, que pone por conjecturas, *numero* 20. la comprehension de nietos, viznietos, y vlteriores, en el llamamiento de hijos, assi resuelve la primera question, *sed facillime convellitur.*

652 Porque el favor de esta disposicion, no produce extension, que sea perjudicial, à los descendientes, de el Fundador, y con mayor razon, quando estos son mas proximos al vltimo Posseedor, pues si se trata de excluìrlos por otros, mas remotos, se restringen las palabras al proprio significado, *vt remanet fundatum, supr. num.* 544. y se tiene por odiosa la disposicion; y assi lo reconoce el mismo Pacciono, ex Socc. Juni. Paris. Pereg & alijs, ibi: *Secus esset dicendum, si dispositio esset, eis onerosa, vt sup. nu.* 544. *Et consequentèr,* la palabra, *hijos,* no comprehende nietos, quando *agitur de fœminæ vltimo proximioris exclussione, vt diximus sup. n.* 545. & 609.

653 Esta extension, la autoriza Pacciono, con la

perpetuidad de el Mayorazgo; pero quien dudarà, que igualmente se consigue la perpetuidad, y memoria de los Fundadores, sucediendo Doña Angela? *vt supr. diximus. numer.* 615. con que no puede ser motivo, para la prelacion, este requisito; *præsertim, quia loquimur supposita perpetuitate (vide suprà numer.* 554.) *de prælatione tantum*: Y para conseguirla, en competencia de Doña Angela, avian de manifestar los cognados, vocacion expressa, no interpretativa, ò extensiva, *vt ostendimus supr. nu.* 432. *&* 589. con que cessa el argumento de la vocacion, hecha à tiempo remoto, la progression *ad plures gradus*, que no son conjecturas de prelacion, sino de perpetuidad, *vt ex* DD. Castill. Molin. Valenç. Fragòs. *& alijs firmat*, Alvarez, Pegas, *resol. for. cap.* 4. *num.* 198. 207. *&* 210. para la qual, resultan infinitas de esta fundacion. *Conferunt trad. sup. art.* 1. §. 3.

654 Lo que repugna à la intencion de el Fundador evidentemente, *ad tradit. supr. num.* 520. es el capcioso argumento, de los synonomos, el qual intenta fundar, *numer.* 18. en que el Testador llama, *nedum filios, sed etiam descendentes masculos, filiarum Ramonij, antequam vocet filios, & descendentes filiarum Petri*: Prosigue, que no se puede negar, que los descendientes, de las hijas de Pedro, estàn llamados, solo *quatenus non adessent vlli descendentes, filiarum Ramonij*: y que con todo esso, el Fundador, solo pone à los hijos de Ramòn en condicion, de que infiere, aver comprehendido en la voz, *hijos*, puesta en lo condicional, los descendientes, de que avia hablado antes. Cita dos numeros de dos Decisiones de Rota, que solo prueban la regla que puso *numero* 17.

655 Para mayor inteligencia, de la respuesta, se ha de notar, que el Fundador, en la *clausula* 10. dize: *Substituimos, los hijos, de las hijas, de Ramòn, si las huviere. Vide supr. numer.* 496. Y despues *à los hijos de las hijas de Pedro.* Declara en la *clausula* 20. este llamamiento, ibi: *Si la primera hija de Ramòn, tuviere hijos varones, y naturales, aquel tal hijo, y nieto, nieto del dicho Ramòn, y viznieto nuestro, aya la herencia, &c. Y si aquel muriere sin hijos legitimos, y descendientes de aquel, al otro hijo de la primera hija*, de cuyo limitado llamamiento, se evidencia, que quando huviesse avido, *hija*, y esta huviesse tenido, *hijo legitimo varon*, y este varon *descendientes*, procederia el argumen-

mento, porque excluyera à todos los Colitigantes, *ex traditis sup.num. 562.* pues era vno de los descendientes llamados, ò quando el Testador, en vna parte llamasse à los hijos de las hijas, y en otra à los descendientes *absolutè*, de Ramòn, y Pedro.

656 Pero se vè expressa la voluntad de el Testador, que solo en caso, de tener hijas, Ramòn, llamò los hijos de ellas, y en el, de tener estas, hijos, llamò al hijo, y à los descendientes, de aquel hijo, que determinadamente llamava, poniendo tantas palabras, como condiciones, *vt in clausula 21.* ibi: *Si aquella primera hija, no tuviere hijos varones, y si aquellos murieren, sin hijos varones*, entonces, llama à los hijos, de las hijas de Pedro, y sus descendientes, no à los descendientes de Pedro, synonimamente, con los hijos, de las hijas, sino à los descēdientes, solo, *de aquel tal hijo de la hija*, no à los descendientes de las viznietas, ò vlteriores, con que se excluye la presuncion de voluntad, que expressa Pacciono al *numero 20.* y no solo no la ay contraria, como dize *numero 24.* sino precisa, restricta vnicamente à los descendientes de los hijos, de las hijas, varones legitimos, à quien constituyò cabezas de linea, en caso que existiessen, muriendo Ramòn, y Pedro, sin hijos varones, *vide supr. numer. 509. 575. & seqq.*

657 Y como no aviendo, el tal hijo, de hija, no podia aver descendientes suyos, para dar llamamiento à los hijos de las hijas de Pedro, puso en la condicion los *hijos*, en cuya palabra, si estuvieran comprehendidos todos los descendientes de Ramòn, avian de estar antes llamados, lo qual falta, pues solo ay llamamiento de los hijos varones, y descendientes por linea masculina, que yà se extinguieron, y de el hijo de la hija, y descendientes de aquel, que no ay ninguno, *supr. numero 558.* dexando en la disposicion legal el caso que oy sucede, *ad tradit supr. numer. 531. & 594.* y que no quiso declarar, *nec voluisse præsumitur, quod locutus non fuit, leg. 1. §. Sin autem Cod. de Cad. toll. vbi* Bald. *vndè, & Testatorem quod non expressit, illud noluisse dicitur, leg. Commodissimè 10. ff. de lib. & posth.* Addent. ad Barbos. *libr. 12. capit. 15. axiom. 2. & libr. 13. cap. 21. axiom. 1. vide supr. num. 579. & 584.*

658 Luego aviendo llamado, en lo dispositivo solamen-

mente, à los defcendientes, de los hijos, de las hijas, no à los defcendientes de los hijos, *abfolutè, & indiferentèr*, no puede dezirfe, tuvo por fynonomos *hijos, y defcendientes*, para comprehender, todos los de Ramòn; porque à eftos no los llamò, *vt in claufula* 11. *los quales hijos de las hijas, y fus defcendientes*, fino los defcendientes folos, de los hijos, de las hijas llamados: en que fe reconoce, que en los defcendientes, no eftàn comprehendidos los cognados, por no ferlo de hijos de hijas; por lo qual, quando en el *numer.* 18. dize, ibi: *Vndè clarifsimè patet, quod ibi fub nomine filiorum, intellexit comprehendere omnes defcendientes*, debiò para no contrariarfe à la voluntad, dezir *defcendientes tantum, ex filijs filiarum*, porque no fe figue de fer defcendientes los cognados, ferlo de los hijos, de las hijas de Ramòn, y Pedro; y el argumento, no es legitimo de eftos defcendientes *limitativè vocatos*, à todos *generaliter*, Everardo *in loco* 7. *de fpecie ad genus, num.* 5. *verfic. Sed genus elegantèr advocati* Romani *poft conf.* 1. Ganaver *nu.* 3. *& feqq.*

659 Y fi huviera difpuefto el Fundador fynonimamente de hijos, y defcendientes, no vfara con tan gran reflexion, y cuydado de las limitaciones, y reftricciones en las perfonas de los hijos folos, y defcendientes de aquellos, antes huviera llamado los defcendientes de fus hijos, lo qual omitiò, para que en faltando la agnacion verdadera, quedaffe regular el Mayorazgo, *ex trad. fup. ex num.* 427. *& feqq.*

660 Al *numero* 21. *y* 22. procura defvanecer el argumento, que fe opufo *numero* 4. en quanto à que en las dicciones reftrictivas, y perfonales, no podian, *ex proprietate fermonis, venire neptes, & proneptes, quæ non funt filię, dicti Ramonij*, y fe perfuade le dexa fatisfecho, refpondiendo, que quando fe haze mencion, de hijos, que no exiften, *in rerum natura*, la exprefsion de el padre *potius*, eftà, *demoftrativè, quàm taxativè*, fin q̃ obre reftriccion à los hijos del primer grado; pero aunque en los nudos terminos de el llamamiento de hijo de Ramòn, tuviera alguna duda, en nueftro cafo, que vsò de tantas reftricciones (es fin controverfia lo contrario, *ex traditis fup. ex nu.* 509. 568. *& feqq.*

661 Y Fufario, à quien cita, *quæft.* 321. *numer.* 28. es à favor de Doña Angela, porque defpues de aver fundado al

filio-

numer. 27. que quando *Testator, restrictivè, & limitativè locutus fuit, vt si dixit, instituo filios Titij*, que no estàn comprehendidos los nietos, lo qual comprueba con muchos Autores, que siguiò, *cons.* 65. *numer.* 9. cita por la opinion contraria, *numer.* 28. à Alex. Paris. Prætis, y Peregrin. y le parece mas cierta; pero al *numero* 29. admite la sentencia contra estos AA. quando, (como en nuestro caso) ay mas restricciones, que la relacion paterna, ibi: *Tamen primæ opinio, facilius procederet, quando alijs restrictivis circunlocutionibus, Testator vsus fuisset, vt dictus filius, talis filius, ipse filius; vel filius ex Vicentio, & Lucretia eius vxore nasciturus*, Alex. *cons.* 56. *numer.* 6. *libr.* 5. & *cons.* 140. *numer.* 3. *libr.* 6. Soc. Sen. *cons.* 62. *numer.* 10. & *cons.* 104. *numer.* 2. *libr.* 3. Decian. *cons.* 54. *numer.* 32. Menoch. *cons.* 215. *numer.* 51. *libr.* 3. Peregrin. *cons.* 52. *numer.* 10. *libr.* 5. Prætis de *interp. vltim. volunt. fol.* 326. *numer.* 46. Cæphal. *cons.* 330. *numer.* 41. Y esta sentencia, es certissima *attentis adductis suprà ex numero* 569. 574. & *seqq.*

662 Excluido el llamamiento, en que intentò Paciono, fundar la preferencia, entre los cognados, parece, que es inutil, responder à la segunda question, porque no aviendo probado el presupuesto, para la vocacion de todos los descendientes de Ramòn, y Pedro como debia, *observat.* Decius *cons.* 231. *nume.* 1. Natta, *cons.* 343. *numer.* 2. Beroyo, *cons.* 120. *numer.* 9. *libr.* 3. *eius resolutio corruit; quoniam præsupposito subducto, subducitur dispositio quoque. capit. si Papa.* 10. *de Privileg. in* 6. *Clement. si Summus* 4. *de sent. excom.* Add. ad Barb. *lib.* 14. *cap.* 90. *ax.* 1. & 2.

663 Demàs, que para admitir al Conde del Real, con la misma certidumbre, que en todo afirma, que es descendiente de hija mayor de Ramòn, no obstante aver dicho, *numero* 19. que fue nieta, *ita patet nu.* 26. ibi: *Quia ipse est descendens filiæ maioris Ramonij, & sic apertè vocatus, in verbis suprà relatis.* siendo cierto, que Ramòn, no tuvo hija, ni ay otra que tenga derecho, sino Doña Angela, hija de Don Francisco, vltimo Posseedor, como el mismo Pacciono le reconoce, *num.* 31. ibi: *Post eos successerit D. Franciscus, descendens Petri, secundogeniti Testatoris, &c.*

664 Lo que nos haze creer, que el Cardenal de Luca, y Pacciono, aconsejaron fuera de este pleyto, en el caso, que les figuraron, y no en el que verdaderamente sucedia,

dia, es, que no se hazen cargo, de las autoridades, que en terminos favorecen à Doña Angela, y que dexamos ponderadas, *supr. hoc articulo* §. 4. especialmente de Ganaverr. *cons.* 1. *de* Donato, Anton. Marinis *variar. lib.* 2. *resol.* 126. y de Censal. ad Peregrin. *artic.* 20. *fol.* 50. *ad* 54. que defienden en fundacion semejante à la nuestra, que es la de el Regente Bernardo Simòn de Zerdeña, que debia suceder Doña Theodora Carrillo, hermana de Don Ignacio, vltimo Posseedor, excluyendo los cognados, que descendian de nietas, viznietas, y vlteriores, por faltar descendientes de hijos, de hijas, cuyo juridico dictamen, confirmò el Consejo, en la sentencia pronunciada en esta causa, *de qua supr. nu.* 563. *& seqq.* ò vieron poco para resolver, y se engañaron facilmente, *ad pauca respicientes facilè decipiuntur, leg.* 31. §. 1. *ff. depositi*, Aristot. *lib.* 1. *de Generat. cap.* 1. *quod æque procedit, in iure, ac in facto*, Mantic. *lib.* 7. *de coniect. tit.* 5. *nu. fin. cum alijs* Add. ad Barbos. *lib.* 14. *cap.* 18. §. 6. *nec est omittendum*, que hablaron en la propriedad de este Mayorazgo: y oy solo disputa la possession, *ad trad. sup. numer.* 467.

§. VI.

Pruebase, que Don Antonio de Pallàs, no debe ser oìdo, ni admitido, por aver salido à este Pleyto, estando concluso, y visto, y que sin embargo de su oposicion, se debe señalar dia para votarle.

665 NO bastò para imponer fin, à tan dilatado, litigio, estàr visto en el Consejo, y mandado escrivir en derecho, para votarle, pues bien fuera de la presumpcion de los Colitigantes, saliò Don Antonio, en 15. de Junio de 710. pidiendo Real Provision, para que se traxesse vna demanda, è instrumentos, que supuso calificavan su ascendencia, y que se comprobassen con citacion, de que aviendose dado traslado, sin perjuizio, se opusieron las Partes, contradiziendo su pretension, y pidiendo se señalasse dia para votar el pleyto.

666 Y reconociendo Don Antonio, la ninguna razon, que le assistia en lo que intentava, sin esperar que se deter-

terminasse esta instancia en 2. de Septiembre, presentò los papeles referidos, y reproduziendo el pedimento presen- tado en la Chancilleria, en 30. de Junio de 710. *y lo que resul- tava de los Autos*, pidiò, que sin embargo de las pretensiones de las Partes, se le diesse la possession Real, y actual, &c. Y proponiendo su descendencia, afirma (sin fundamento) que Don Jayme su tercer abuelo (que no està en el Arbol) fue hijo legitimo de Don Jayme Ladròn, y de Doña Isabèl Bo- net, *numero* 18. *y* 19. queriendo probar, ser legitimo este grado, con vna clausula de el Testamento de Don Jayme, *numero* 19. otorgado en 11. de Octubre de 1550. y otra de el Testamento de Doña Isabèl, *numero* 18. en 19. de Abril de 1582. y dexando, à su parecer evidente lo que afirma, con- cluye, que siendo el Mayorazgo de agnacion, y Don An- tonio, varon agnado, le toca la sucession, y debe ser admiti- do al pleyto por justificar *incontinenti* su legitimidad, y traer concluyentemente instruìdo su derecho, sin que le aya per- judicado la omission de sus ascendientes.

667 Sin mudar la instancia primera, Doña Angela, y los demàs Litigantes, le opusieron, ser maliciosamente ca- lumnioso, el intento, que proponia fuera de tiempo, y con defecto notorio de derecho; porque Don Jayme, su tercer abuelo, avia sido ilegitimo, nacido, *ex damnabili, & punibili Coitu, eo quod diximus modo, supr. numer. 306. & sequentibus*, y con- siderando, que esta verdad, no era capàz de turbarse, afir- mò, para responder, que la Curia Eclesiastica, declarò por valido el Matrimonio (de Don Jayme, Doña Isabèl) *como constava de los Autos, y era notorio*; Y quando no huviera esta sentencia, que finge, intenta justificar la legitimidad, de su tercer abuelo, con otros instrumentos posteriores que nada prueban; afirmando, confiessa Doña Angela, que Don Fran- cisco, *numero* 27. y Don Pedro, *numero* 28. hermanos meno- res de dicho Don Jayme, son legitimos, y de legitimo Ma- trimonio, y forma nuevo articulo, pidiendo Provision, pa- ra que se traygan las probanças, de el pleyto, que por los referidos se siguiò, el año de 1576. sobre la sucession. *Vide sup. nu. 306.*

668 Aunque toda la maquina, que intenta edificar- se, en tan repetidas, como inutiles ponderaciones, quedarà facilmente arruinada, *perpensis his, de quibus, supr. numer.* 28.

239. *& latius, ex numer. 306. ad 310.* ha parecido conveniente, con la brevedad possible hazer notoriamente falsas, las assërciones, de que Don Antonio se vale; para que se reconozca, que ni debe admitirsele, en el estado que tiene este pleyto, ni aunque viniera en otro, tiene humo de justicia, ò el mas leve interès en lo que intenta.

669 Disputan los DD. la admission de el tercero, que viene al juizio despues de concluso, ò visto, y vnos niegan deberse admitir, ni aun restituìr, *in integrum, elapsis temporibus probatorijs, denuntiatoque processu*, Giurba, *decis. 1. num. 28. 42. & seqq.* Petr. Barb. *in leg. Si alienam, ff. solut. Matrim. numer. 15.* Ferrer, *plures decissiones referens, in obseruantijs Cathaloniæ, cap. 511. numer. 2. 3. part. fol. 288.* Cancer. *part. 2. cap. 16. numer. 15.* Franchis, *decis. 261. numer. 9. cum alijs*, D. Petrus Amigant. *ad pract.* Peguer. *Rubric. 14. numer. 136.* Peguera, *decis. 767. num. 3.* Joseph Schetinus. *de tertio veniente ad causam. part. 1. cap. 2. inspect. 1. num. 55. vbi referens doctrinam*, Franch. & Barbos. *ait quod tertius qui venit ad infringendum iura competitorum, in quo iuris dispositio est non audiri, nec impedire expeditionem causæ, &c. Et inspect. 2. numer. 1. vbi plures refert*, Merlin. *controuers. for. capit. 26. numer. 8. & capit. 30. num. 25. cent. 1.*

670 Otros afirman: *Quod si tertiùs accesserit ad iudicium, non equidem defensurus actorem, nec reum, sed vel eorum alterum exclusurus, ab actione, vel defensione causæ, vel tandem vtrumque, à repetita: admitti debeat ad allegationem, & probationem, propriè intentionis, ita tamen, vt propter hanc oppositionem, nulla in parte differatur definitio litis, inter actorem, & reum, quoad eorum præiudicium, præsertim, vbi tempore huius oppositionis, conclusum fuerit in causa, ita loquitur*, D. Covarrab. *communiter secutus pract. cap. 14.* que lo trae decidido en la Chancilleria de Granada, y despues dize, ibi: *Quod æquitati potissimè conuenit ob frequentes has oppositiones, quæ plerumque dolo, & fraude fiunt.*

671 Traslada sus palabras, Schetino, *de tertiò ven. ad indic. part. 1. capit. 1. inspect. 2. numer. 1. fol. 35.* y refiere por esta opinion à Julio Cesar Imbriano, Gutierrez, Fachin, Gaillo, Lancellot. Trentacinq. Prato, y otros muchos, *& cap. 2. in appendice, circa finem*, ibi: *Et tamen non auditur, ad finem impediendi*, Hermos. Marescoto, Anton. Fabr. *& alijs relatis*, Faria.

ad

ad D.Covarrub.*d. capit.* 14.*numer.* 18. Paz. *de Tenut. part.* 1.*cap.* 20. Greg.Lop *in leg. 6. tit. 10. part. 3. Gloss.* 2.D.Salgad.*de Reg. Protect. part.4. cap.8.num.67. & de supl. part.2.capit.* 13. *numer.* 18. Balboa *in cap.* 17. *de sentent. & re iud. numer.* 17. y la opinion, que le admite sin estas circunstancias, està comunmente reprobada; y aun los que la llevan la limitan, estando la causa conclusa, Schetin. *dict.capit.* 1.*inspect.* 2. *numer.*2. & 3.

672 Ninguna de estas opiniones, favorece à Don Antonio, pues la primera, absolutamente le excluye, por evitar el perjuizio, que à las Partes se seguiria, de empezar à litigar nuevamente, lo que procede con especial razon, quando huvo en el tercero ciencia de el pleyto, ò malicia, *ut dicemus infr. numer.* 691. porque en tal caso, ni aun debe concedersele la caucion, ò reserva, *de qua* Sanfelic. *decis.* 90. *numer.* 28. *& dec.*70. Franchis *decis.* 492. *& ibi* Amendola, & Carolus de Luca, Marinis *allegat.* 114. *numer.* 8. *t.*3. Reverter. *decis.* 239. Ferrer *dict. cap.* 511. Sperell. *decis.* 24. *num.* 19. *lib.* 1. Surd. *decis.* 335. *& ibi* Hodierna, & in Add. *ad D.* 256. *numer.* 8. *cum alijs*, Schetinus *de tertio veniente ad causam, d.part.*1.*cap.*1.*insp.*2.*nu.*1.*in fin.*

673 La segunda, admite al tercero, que sale acabados los terminos judiciales, ò concluso el pleyto; pero sin que esta admission, dilate la resolucion, y sentencia, porque esta opinion, supone, que aya de salir con buena fee, sin malicia, y probando *incontinenti* el derecho, que propone: *alias nullo modo auditur*, *cap. cum super de off. de legat. cap. veniens* 38. *ubi DD. de testib. leg. Ille à quo* 13. §. 1. *D. ad Senat. Consult. Trebelian. leg.* 3. §. 1. *D. de V. O.* Faria *ad* D. Covarrub.*capit.* 13. *numer.* 7.*& cap.*16. *num.*9. Schetinus, *dict.tractat.in Prelud. numer.* 27. ibi: *Si verò incontinenti non probet, non auditur, &c.* *Et melius, numer.* 36. ibi: *Ampliatur octavo, ut hoc suum interesse debeat tertius, incontinenti, vel in Promptu, docere si vellit admitti ad causam, ut omnes præcitati, uno ore fatentur.*

674 *Et num.*48. afirma, que quando *agitur de legitimatione persone*, se requiere, que esta probança sea plena, y no basta sumaria, *ex* Bart. *in leg.*2.*in fin.Cod.de edict.Div. Adrian. Toll.* cuya opinion, dize Decio, es comùn, y la siguen Jasson, Alexandro, Craveta, Mascard. y otros, *de quibus* Schetinus, *ubi proximè.*

675 Don Antonio, ni es parte para pedir la possession, ni tiene derecho, ò interès, ni le ha justificado levemente, *& consequenter, nec in sententia proferenda memorandus erit: Quod patet. Nam ad excludendam eius tertij Avi Jacobi, spurietatem, & nativitatem, ex punibili Coitu (ad tradit per DD. in cap. tua. cap. fin. de cohabitat. Cleric.* Joan Chrysostom. *dons perg. de exception. Adulterijs cap. 16. numer. 53. 54. & 56. part. 1. section. 5.*) afirma, que ay sentencia de el Eclesiastico, declarando, por valido el Matrimonio, que no presenta, y reproduce con gran seguridad, lo que *resulta de los autos.*

676 En el pleyto, sobre la validacion de el Matrimonio, entre Don Jayme, y Doña Isabèl Bonet, *numer. 18. &* 19. no ay decission, ni resolucion de el Juez Eclesiastico, à quien se remitiò. Barbos. *in cap. Lator. numer. 2. qui filij sint leg.* con Provision de el Consejo de Aragòn, en 23. de Octubre, de 1577. confirmando la determinacion de el Chanciller de Valencia: *Vt in sententia, statim referend,* ibi: *Et tandem fuisse sententiatum, & declaratum per Regium Chancellarium, cognitionem articuli incidentis, in hac causa, super Matrimonio, vt asseritur contracto, inter dictos D. Jacobum Pallàs, & Dominam Elisabetham Bonet, an scilicèt fuerit contractum dictum Matrimonium, & super possessione, seu quasi filiationis, & legitimatis, dictorum D. Francisci, & D. Petri Pallàs, ad Curiam Sæcularem, & sic ad hanc Regiam Audientiam pertinere; articulum verò, an scilicèt inter dictos D. Jacobum. & D. Elisabeth, propter pretensa impedimenta, allegata in dictis processibus, potuerit iure contrahi, ad Curiam Ecclesiasticam, pertinere, & quod non super sederetur in hac causa vertente super dicto Vicecommitatu, provt latius continetur in dicta declaratione publicata die 27. April. 1577. ad quam relatio habeatur:* ni aun despues de el año de 578. se ha hecho en èl diligencia alguna; con que importa nada, que se afirme en contrario ay sentencia, sino se presenta, *ad leg. Duo sunt Titij 30. D. de Testam. tutel. leg. 77. D. de contrah. emp. leg. 2. D. de his, quæ pro non scriptis habentur, leg. Cum res 47. §. 2. D. de leg. 1. leg. Si repetendi. 7. C. de Cond. ob causam.*

677 Quando la presentara, aun no pudiera valerse de ella; porque aviendo, ò no Matrimonio, entre los padres de Don Jayme, nadie dudarà su espuriedad, solo serviria, para legitimar à Don Francisco, *numer.* 27. y à Don Pedro,

nu-

numero 28. y sus descendientes, que eran los que defendian la validacion del Matrimonio, contra D. Pedro Maza, *num.* 2738. ante el Eclesiastico, y los que se opusieron, en la Vacante de estos Mayorazgos, año 1576. assi se refiere en la dicha sentencia (que està en estos Autos, *Pieza* 3. copiada en el *Memorial numero* 59. & 60.) de la Real Audiencia de Valencia, por Francisco Pablo Alreus, à primero de Octubre de 1578. confirmada por el Consejo de Aragòn, ante Pedro Franqueza, à 7. de Octubre de 1581. ibi: *Et constat d. D. Franciscum Ladrò* (Numer. 26.) *ultimi Possessoris dicti Vicecommitatur decessisse sine filijs legitimis, & naturalibus: & cum ad successionem, &c. Se opoluerint D. Franciscus Pallais, & D. Petrum Pallàs, filij D. Jacobi Pallàs, & D. Elisabeth Bonet, CONIUGUM PRÆTENSORUM, & etiam D. Petrus Maza, &c.* Por el qual, prosigue, *fuit prætensum, & allegatum dictos D. Franciscum, & D. Petrum Pallàs, non fuisse natos, ex legitimo Matrimonio, dicti Jacobi, &c.*

678 Quien se podrà persuadir, à que Don Jayme, tercer abuelo de Don Antonio, hermano mayor de Don Francisco, y Don Pedro, y su Tutor Testamentario, si fuera legitimo, principal interessado en la sucession, Didac Anton. Yan. Faxardo, *de legitimat. per subsequens, num.* 251. y si pudiera serlo *ad tradit. per* Faxard. *d. tr. memb.* 1. *num.* 17. 51. & 68. Barbos. *ad cap. tanta.* 6. *Qui filij sint legitim. numer.* 37. Aguil. ad Rox. *part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 42. en la validacion de el Matrimonio, dexara de defender su honor, y su riqueza? Aquel el mayor, D. Thomàs 1. 2. *quæst.* 2. *artic.* 2. y el mas precioso de todos los bienes? *Leg. Si in duabus.* 104. *D. reg. iur.* està, el mas apetecido, *ad leg. Si chorus* 79. §. 1. *D. de leg.* 3. Eurípid. *in Phœnis.* alivio de la necessidad, Nevizan. *in Sylva nuptiali libr.* 2. *numer.* 96. Novar. *in Prax. election. & variar. for. quæst.* 16. *sect.* 1. *numer.* 13.

679 Naturalmente este silencio, tuvo gran causa, Addent. ad Barbos. *libr.* 3. *capit.* 12. *axiom.* 6. qual pudo ser la de perder voluntariamente tanto? *ut diximus supr. numer.* 308. sino constarle aver nacido, viviendo Domingo Matheo, *primo Elisabethæ marito, durante tempore Raptus vid. supr. numer.* 306. y conocer, que litigando en ambos pleytos, commutaria en injuria propria, el delito ageno, haziendo ignorancia reprehensible, la infelicidad inculpable, *l. legem, leg. fin. Cod. de natural.*

tural. libr. Paleot. de Notth. & supr. cap. 16 .*numer*.9. luego aunque huviera sentencia de el Eclesiastico (que no la ay) dada à favor de sus hermanos menores, nada aprovecharia à Don Jayme, nacido en tiempo incapàz de legitimarse, ni à sus descendientes, *in quibus vitium adest, tamquam à radice infecta provenientibus, & si ipsi legitimi sint, ad leg. Vitia* 11. *Cod. de adq. pos. probat. elegantèr* Beccius *cons.* 138. *libr*.2. D. Molin. *libr.* 3. *cap.* 3. *numer.* 41. Mieres *de maiorat. part.* 2. *quæst.* 2. *numer.* 31. D.Didacus Yañez Faxardo, *de legitim. per subsequens Memb.* 4. *numer.* 340. Cyriac.*controv*.206.*numer*.6. D.Castill.*controv. lib.* 5.*cap.* 103. *numer.* 12. Scobar *de puritat. part.* 1. *cap.* 13. §. 2. *numer.* 45. *latè* Torre *de maiorat. part.* 1. *capit.* 28. §. 6. *numer.* 110. *& sequentib.*(*ubi rationes reddit*) Calanat. *cons*.8 .*num.* 19.

680 La litispendencia, ante el Eclesiastico, diò motivo, à que en la referida sentencia, de el año de 1578. à favor de Don Francisco, *numer.* 27. estimando la possesion, *vel quasi*, de legitimo, en que estava, se le mandasse dar la possesion, de este Mayorazgo, con fiança, de que declarando, por nullo el Matrimonio, el Juez Eclesiastico restituiria los frutos, que percibiesse, *ut in dicta sententia, ibi: Hoc tamen proviso, quod ante quam, d.D. Franciscus de Pallàs, & de Ladrò, mitatur in possessionem, dicti Vicecommitatus, & fructuum, & emolumentorum eiusdem, præstet, & præstare teneatur, idoneam Cautionem, de restituendis dictis fructibus, IN EVENTVM in quem, declaratum sit, per Iudicem Ecclesiasticum competentem, cum sententia, in re iudicata transacta, dictum MATRIMONIVM NON FVISSE LEGITIME, ET DE IVRE CONTRACTVM, & consequentèr, non esse legitimum, & naturalem D.D. Franciscum.*

681 De cuyas palabras resulta, que aun pende, si Don Francisco, y Don Pedro, hermanos menores, de Don Jayme, son legitimos; pues solo està determinada, à favor de Don Francisco, *numero* 27. la possesion, *vel quasi*, de la legitimidad, sin perjuizio de lo que el Eclesiastico resolviere; que fue el motivo de concederle la inmision, en estos Estados, y el que precisò, à Don Jayme Zepherino, *numero* 36. à dar la mesma fiança, antes de entrar en la possession de el Mayorazgo, por muerte de dicho Don Francisco, *numero* 27. su tio: La qual debieron dar, todos los Sucessores de

estas dos lineas, hasta Don Gaspar, *numero* 52. pues ninguno tuvo mas razon, para posseer, que la possession, *vel quasi* de legitimidad de sus ascendientes, y este fue el motivo de la sentencia, ibi: *Et constat, dictos Don Franciscum, & Don Petrum Pallàs, fuisse, & esse in possessione, seu quasi, filiorum legitimorum, dictorum Don Jacobi, & Elisabethæ Bonet, & d. Don Jacob Pallàs, eorum patrem, fuisse filium legitimum, & naturalem, &c. Et consequentèr dictos D. Franciscum, & D. Petrum, esse in possessione, seu quasi, pronepotum legitimorum, & naturalium dicti Don Raimundi primi donatarij, & Don Franciscum Pallàs se concordasse, cum d. fratre suo, super successione D. Vicecommitatus, prout in d. concordia, inter eos facta die* 31. *August. anni* 1576. *de qua apud acta processus latius continetur.*

682 A esta Concordia, de que aqui se haze mencion, diò causa litigar, en el Pleyto possessorio, Don Francisco, con D. Pedro, queriendo excluirse el vno, al otro: porque Don Pedro, *numero* 28. oponia à su hermano, era concebido antes de el Matrimonio, y nacido despues, *ex latè tradit à* Didac Yañez Faxard. *de legitimat. per subsequens memb.* 4. *numer.* 296. *&* 335. y que la calidad de procreado, y nacido, de legitimo Matrimonio, que requeria la fundacion, *clausf.* 2. *&* 3. solo concurria en el, que avia sido procreado, y nacido, durante el Matrimonio, Aguil. *ad* Rox. *part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 53. Don Francisco defendia, ser bastante para suceder, aver nacido constante el Matrimonio, y ser mayor de edad, y Don Jayme que vivia, sabiendo este litigio entre sus hermanos, y los demàs Litigantes, no propuso, era hijo mayor de Don Jayme, *numero* 19. para excluirlos, y tan mayor, que le dexò su padre encargada la tutela de sus hermanos, ni se incluyò en esta transaccion, atendiendo à evitar el perjuizio, y à su conciencia, *capit. Litteras. de Simonia. Abbas. in cap. Officij de Pœnitent. & remissione. numer.* 4. Præpositus *in cap. veniens. de eo qui duxit in Matrimon. quæst. penult.* Dom. Soto, *de Iust. & Iure. lib.* 4. *Q.* 7. *art.* 2. *vers. Tamen si, cum alijs Dons Perg. d. cap.* 16. *nu.* 193. *&* 241. Què mayor justificacion se puede dar de el defecto, que padecia?

683 *Neque dicatur*, q̃ no tuvo noticia de este pleyto, pues consta dèl lo contrario; y aun averle litigado como poderaviente de vna de las Partes, assi resulta de la dicha sentencia, *in principio*, ibi: *Viso actu, per D. Jacobum Pallàs, die* 31. *d.*

mens April.recepto, & inferius. *Visis diversis , provisionibus , & actis coram dicto magnifico Relatore , per Procuratores dictarum partium,&c.* Et inferius. *viso actu praesentationis,per D.Jacob.Pallàs, facto,&c.* Y no obstante saberlo, ni en esta Vacante , ni en la que sucediò despues,por muerte de Don Francisco, *numero* 27. que muriò año de 1584. *Memorial nu.*61. en que obtuvo, con fianças,Don Jayme Zepherino,*numero* 36.siendo assi que vivia D.Jayme,por el año de 1591. saliò à litigar.

684 La misma ciencia de los pleytos agitados, han tenido sus descendientes ; pero nunca se han opuesto , aunque han sido tan dilatados , y ruydosos , por cuyo motivo, tampoco debe oirse à Don Antonio , que viene afectando ignorancia , contra la evidente justificacion de su ciencia, que resulta de aver presentado copia de los Autos del pleyto sentenciado año de 578. para que se le diessen traslados de los papeles, que presenta , como de ellos consta , *ad leg. Non est ferendus.D.de transf.* Barbos. *& alijs* , D.Castill.*de tertijs, cap.27. numer. 30. & seqq.confert.* D.Larr. *allegat.* 68. *numer.* 10. De aver durado tantos años,en Valencia , este pleyto , Ancharran.*cons.*170. *numer.*7. *volum.*3. de el parentesco, Bursat. *cons.* 273.*num.* 43.*volum.*2. Ruino, *cons.*174. *in princip. volum.* 1. de la verosimilitud, Farinac. *cons. crim.* 100. *numer.* 18. *vol.* 1.sin que aya presumpcion,para la ignorancia,*quo casu semper praesumitur scientia* , Mandos. *in Add.* ad Roman. *cons.* 481. *numer.* 10.Menoch. *de arbitr. lib.* 2. *cas.* 185. *& cons.* 73.*numer.* 17.*volum.* 1. Alciat. *de praesumpt. Reg.*3. *praesumpt.*16. Addent. ad Barbos. *libr.*17.*cap.* 13.*axio.*8. *ubi quod ignorantia affectata scientię aequiparatur.*

685 Lo qual acredita , que aviendo tenido noticia de este,y de los demàs pleytos,D.Jayme, y sus descendientes, no debiā ser oìdos,ni admitidos,en el Estado,q̃ tiene el nuestro,segũ la distincion de los Canonistas,en el *cap.Cum super de sent.& re iud.* Bart.*in leg.Si prolusorio.ff.de appellat.& in leg.Saepè, ff. de re iud.* Parisio. *in cap. fraternitatis.de testib.numer.*36.*versic. Secus si iste tertius scivisset, & cons.*107. *numer.* 82. *libr.* 1. Burg. de Paz *cons.*18. *numer.*12.& 14.*& ibi* Franc. Balboà, & Paz, *eius Add.fol.* 159. Costa *de reintegrat. distinct.* 95. *numer.* 13. Petr. Rebuff. *ad constitut. Gallic. tom.* 3. *tit. de Arresto.artic.* 1. *Gloss.*1.*numer.*8.*& seqq.*Cancer.*variar* 1.*cap.*13.*num.*112.Gracian.*decis.*149.*num.*9. D.Francisco del Castillo.*decis.* 78. Ant. Fabr.*in suo Cod.Disin.*7.*&* 37.*de iudic.*

Et

686 *Et quod tertius, qui ad impediendam sententiam venit, admittendus non sit, quoties ante sententiam sciverit, litem tractari, inter victorem, & victum.* Felin. *in d.cap. cum super numer.* 12. que dize, es opinion comùn Alex. *in leg. à Divo Pio, §. Si super, ff. de re iud. numer. 24. ubi magis communem asserit* Marin. *lib. 2. res. cap. 53. num. 4.* Pacific. *de Sal. interd. insp. 4. cap. 4. numer. 27. & sequentibus* Joseph. Schetin. *de tertio ven. ad caus. part. 2. cap. 2. num. 10. & in Appendice. fol. 171.* porque la conclusion, ò la sentencia, le perjudica causativamente, y no debe ser oìdo, que es la razon, que traen los DD. *de quibus* Schetin. *d. p. 1. cap. 2. insp. 1. n. 27. & seqq. & num. 32.*

687 Y no ha sido este, descuydo de sus Antecessores (como dize Don Antonio) sino es prudentissima maxima, para que el olvido borrasse, lo que no debiera averse executado: Synesio, *epist. 67.* ibi: *Quæ fieri mihi nè decebat, ea oblivione delere, consultissimum est.* Enodius *in Appollogia pro Synodo.* ibi: *Præstat silentio, damnanda sepeliri*, considerando, que el tiempo solo, pudiera mudar, ù desmentir verdad tan constante, Dionis. Halicarnas. *lib. 7.* ibi: *Tempus omnes res præclaras delet.* Claudian. *in Eutrop. lib. 2.* ibi: *Quid non longa valebit, permutare dies?* y desvanecer el escàndalo, Ovid. 2. *de Arte amandi.*

Eximit ipsa dies omnes de corpore mendas,
Quodque fuit vitium, desinit esse, mora.

Pues no ignoraron, quan vtil, es à vezes la dissimulacion, *ex cap. pen. 22. quæst. 2.* Addent. ad Barbos. *lib. 17. cap. 35. axiom. 11.*

688 Resulta claramente, *que en los Autos que reproduce,* no ay la legitimidad de el Matrimonio, que pondera, ni la sentencia de el Eclesiastico que assegura; antes, en la de el Consejo, *de qua supr. numer. 668.* siempre se habla de el Matrimonio, como de caso controverso, ibi: *Coniugum prætensorum,* & inferius, *donec esset finita causa Matrimonij, & illegitimitatis,* & alibi: *Tractatur de prætensis impedimentis, dicti Matrimonij, &c. Sed solum super possessione, vel quasi prędicti Matrimonij, & dictæ legitimitatis.* Y si saliesse determinacion contraria à èl, no pudieran los hijos avidos ser legitimos, Ponte *cons. 3. nu. 183.* ni mereceria nombre de Matrimonio, *argum. §. Si quid. inst. de nuptijs. ex quo* Cæphalus *dixit cons. 82. numer. 24. non venire in fideicommisso vocante filios, ex legitimo Matrimonio, qui nati sunt ex clandestino.* Ponte *ubi supr.*

Y

689 Y las Partes, para no perjudicarse con algun descuydo, protestaron, que quanto se dixesse en este pleyto, sobre el Matrimonio, fuesse sin perjuizio de su nulidad, *Memorial num* 379. lo qual, les conservara el derecho contra èl, aunque alguna vez huviessen dicho descuydadamente, que avia sido legitimo, *in leg. Non solum* 8. §. 6. *de no vi oper. nunciatione, leg.* 20. *de adquir. hæred.* Ant. Fabr. *in suo Cod. l ib.* 8. *tit.* 29. *difinit.* 51. *alios refert*, D. Olea *tit.* 8. *quæst.* 1. *nu.* 13.

690 Luego si aquella sentencia de el Eclesiastico, era el principal fundamento, que Don Antonio proponia, para ser admitido, no pudiendo presentarla, ni aun justificar, que la huvo, *quia non est in rerum natura*, y que aun (caso negado) pudiera averla, no podia favorecer la legitimidad, que inciertamẽte afirma: se reconoce, quiere introducirse en este pleyto, sin derecho, oponiendose, estando para votarse, maliciosa, y calumniosamente; en cuyo caso, es opinion comùn, deberse repeler, y despreciar la accion, que afecta, *ex cap. suscitata. de in integrum restitutione, quem Gloss. Abb. Felin. Deci. & alios refert* D. Covarrub. *pract.* 16. *num.* 2. *& ibi* Faria. *nu.* 8. *relatis* Scaccia, Ricio, Castillo, Cald. Parlador. Barbos. & Cancer. Gutierrez, *pract. libr.* 1. *quæst.* 114. *& quæst.* 134. *n.* 3. Rodrig. *de execut. cap.* 8. *nu.* 2. Avendañ. *de exeq. mand. part.* 1. *cap.* 1. *nu.* 6. *vers. Quod limita.*

691 *Elegantèr* Joseph Schetin. *de tertiò ven. ad caus. in preglud. numer.* 30. ibi: *Si tertius deducat, pro suo interesse causam, quę iudici videatur affectata, & calumniosè proposita, tunc cum censeatur, per malitiam, & meram calumniam, seu colusionem, ad processum venisse, animo illum impediendi, vel intrincandi, nullo modo, sit admittendus, quia præsumitur venisse ad causam, vt faveret litiganti, & litem impediat, eiusque expeditionem, seu executionem differat*, & inferius: *si in persona huius tertij comparentis, modo aliquo emergat præsumptio calumniæ, vt iudiciũ in longum protrahatur, pro vt sæpè sæpiùs contingere solet, semper Audientia denegatur, & rationem reddit, & p.* 2. *cap.* 2. *insp.* 1. *nu.* 9. *& cap.* 2. *nu.* 9. *quibus in locis pene infinitos AA. refert.*

692 La malicia, y aun la inducion, para salir Don Antonio, se califica, pues se afirma ser Don Jayme *legitimo, y de legitimo Matrimonio*, siendo asi, que ninguno de los hijos de Don Jayme, *numero* 19. y Doña Isabèl, *numero* 18. pudiera (sin embargo de aver posseido este Mayorazgo) assegurarlo,

lo, pues solo tuvieron, la quasi possession de legitimos, estimada en el Fuero Secular, de la qual no se vale Don Antonio, porque sabe, no puede competerle, aviendo nacido Don Jayme, tantos años antes que se contraxesse, en tiempo imposible de ser legitimado; con que no solo no es agnado de los Fundadores, como se supone inciertamente. *Sed eorum respectu, intuitu iuris naturá solummodo descendens cum eius atavus indignus nomine filij* D. Jacobi *esset* Donsperg. *dict. par.* 1. *sectione.* 5. *capit.* 16. *numer.* 186. *ex* Purpurat. *&* Card. Thusc. *elegantèr* D. Feloaga *in inchirid. cap.* 35. *numer.* 8. *qui numer.* 6. *ita loquitur, sic respectu Iuris Civilis, pro Nihilo prorsus reputatur, iuxt text. in Auth. ex complexa, Cod de incest. Nupt.* Bartol. *in leg. Ex fact* 43. *nu.* 7. *D. de vulg. & P. subst.*

693 *Usque adeò* prosigue D. Feloaga *numer.* 7. *Ut sit penitus paternę successionis incapax, iuxta text. in d. Auth. ex complexu: observant fuse Lucidorus, & Hunnius, iam citati quo super videatur Paleotus, fuse ornans, &c. Quod etiam, latè probant DD. in d.* 9. *Taur. Scrader. ad instit. tit. de Nuptijs. lib.* 1. *numer.* 113. *&* 114. Prato in Add. ad Paschal. *de Vir. patr. potest. libr.* 2. *cap.* 10. *vers. Quid dicendum. post medium.* Michalor. *de fratribus part.* 3. *cap.* 21. Pignateli. *tom.* 9. *consult.* 140. *numer.* 69. (*Vbi quod non facit gradum in successorio edicto*) Diana *part.* 5. *tract.* 3. *res.* 121. *& part.* 10. *tract.* 15. *resol.* 9. Aguil. ad Rox. *part.* 1. *cap.* 6. *nu.* 86. Ioan. Chrysost. Donsperg. *de exceptione Adulterij, cap.* 16. *nu.* 7. 57. 188. 199. *& seqq.*

694 *Et consequentèr*, fue incapàz de tener derecho, para suceder en el Mayorazgo, Matute *disquisit.* 24. *numer.* 3. D. Palacios Rubios, *in leg.* 10. *Taur. numer.* 47. Hodierna ad Surd. *D.* 149. D. Solorçan. *de Indiar. Gubern. t.* 2. *lib.* 2. *cap.* 7. *numer.* 12. *& in Politica. libr.* 3. *cap.* 19. *fol.* 374 *& cap.* 17. *numer.* 13. D. Molin. *libr.* 1. *cap.* 4. *numer.* 45. *& lib.* 3. *cap.* 1. *numer.* 26. *latè* Aguil. ad Rox. *d. part.* 1. *cap.* 6. *numer.* 44. *& sequentibus, & numer.* 103. Castill. *controvers. libr.* 5. *cap.* 67. *& cap.* 126. *numer.* 26. Antun. *de donat. part.* 3. *cap.* 21. *nu.* 22. Flor. de Mena *quest.* 17. *lib.* 1. *numer.* 13. Pegas. *d. lib.* 2. *Ordin. tit.* 35. §. 5. *cap.* 111. *Gloss.* 41. *numer.* 4. *& approbant, in feudis, leg.* 68. *tit.* 18. *part.* 3. *& ibi* Greg. *Gloss.* 6. Vrsino *de success. feud. part.* 1. *quæst.* 1. *art.* 2. *numer.* 33. *&* 46. Accacio, *de Privileg. part.* 1. *cap.* 3. *priv.* 14. *numer.* 40. Afflict. *decis.* 195. Castill. *libr.* 5. *cap.* 82. *latissimè*, Torre *de maiorat. part.* 1. *cap.* 28. §. 4. *per tot. & numer.* 67. *ait*

filios spurios, non contineri appellatione filiorum, Aguila *ubi supra* *numer.* 42. Donsperg. *de except, Adulterij. part.* 1. *cap.* 16. *sect.* 5. *numer.* 220. *& sequentibus*, ni de comunicarsele à sus descendientes. *per ea que superius diximus, numer.* 680. que aun no deben reputarse por de la Casa, y Familia de el padre, Mantic. Vivian. Palm. & Othobon. *relatis*, Torre *ubi sup. numer.* 68. *qui numer.* 69. *ita loquitur*, ibi: *Proinde, non veniunt ad successionem agnatorum, quia naturales habent solum iura cognationis, & non agnationis*, Lucidor *de illegitim. cap.* 13. *numer.* 5. de Luca *Melphit. de linea legali. art.* 2. *numer.* 28. *vers. Collateralis, & concordat*, Burat. *decis.* 520. Fagnan. *in cap. Magnus. de obligat. ad ratiocinia numer.* 10. Michael ab Aguirr. *in Appollogia pro Rege Catholico. circa successionem Regni Portug. part.* 4. *nu.* 8. Donsperg. *ex part.* 1. *sect.* 5. *cap.* 16. *num.* 189.

695 No ignorò D. Antonio, que por lo que de los Autos reproducidos resultava, introducia su pretension, con total repugnancia à el hecho, y à el derecho, y para evadirla, presentò varios papeles, en orden à la impossible justificacion de la legitimidad, de su tercer abuelo, Don Jayme, los quales, aunque considerò en el primer pedimento, que sacados sin citacion de las Partes, no podian perjudicarles, *ex Reg. leg. de uno quoque D. de re iudicata*.

696 Se arriesgò à presentarlos, sin esperar determinasse el Consejo; pero con tanta infelicidad, que ninguno de quantos para este efecto, se han cumulado, justifica, aun la sombra de la legitimidad afectada, antes, *ni fallimur* de ellos consta le contrario que se intenta, *patet*, porque Don Jayme, *numero* 19. su Testamento, *vide supr. numer.* 667. llama *hijo* à Don Jayme: Y à Don Pedro, y Don Francisco, que estavan en la edad pupilar, y cuya tutela dexò à su cargo, los llama, *legitimos, y naturales*. Esta diferencia de hablar, persuade la qualidad distinta de los hijos, aun en el concepto parterno: à Don Jayme, le nombra, *hijo*, solamente, cuyo nombre *spurijs, cæterisque illegitimis, à natura competit. cum iuxta naturam filij sint, leg. Tutela, ff. de capit. diminut. leg. Pronuntiatio, ff. de V. S. auth. quib. mod. nat. effic. coll.* 2. *leg.* Lutius, *§. ulti. ff. de legat.* 2. *leg. Hæredi, §. ult. ad* Trebell. DD. *in leg. Ex facto, §. Si quis rogatus, ff. eod.* Lucidorus, *de illegitimis Cleric. in prælud. ex numer.* 1. D. Molin. Fusar. Guzm. *& alijs* Alb. Pegas. *ad Ordinam. Portug. tom.* 11. *de leg. ment. §.* 12. *cap.* 160. *Gloss.* 80. *numer.*

*mer.*1.Euripid.*Turpe Nothi nomen,natura attamen est vna*, à Don Francisco, y Don Pedro, *hijos legitimos, y naturales*, tratandolos, no solo naturalmente de hijos, sino legalmente, *vt in princ. inst. de Nuptijs,leg.Filium D.de his qui sunt sui vel alien. iuris, leg.* 1. *tit.* 13. *part.* 4. *leg.* 2.*tit.* 15.*part.*4. Faxard, *d. tract. nu.*33.

697 Mayor diferencia resulta de este Testamento, pues à Don Jayme, no le instituye por heredero; de lo qual no se diò, ni debiò darse por agraviado, Donsperg. *dict.cap.* 16.*numer.* 10. à Don Francisco, y Don Pedro, los instituye, cuya institucion, y la nominacion, de legitimos, son dos conjecturas, para la quasi possession de legitimos, Mascard. *de probation.concl.*799.*numer.*14. Garcia *de Nobilit.Gloss.*20.*num.* 15.*cum alijs adductis à* Casanat. *cons.* 8. *numer.* 4. *&* 7. ambas faltan en Don Jayme: Y si fuera legitimo, en la forma, que los otros, ni el padre le privara, ni podia, de el honroso titulo de la institucion, y vtil de su legitima; *leg.*35. *Cod de inst. testam. cum pater presumatur diligentèr, & bona fide, ea quæ in commodùm liberorum vergunt, egisse*, Bartol. *in leg.* 2. *vers. Item Quero D.de vulg. & P. subst.* Mascard.*conclus.* 1149.*numer.* 12. Addent. ad Barbos. *libr.* 14. *capit.* 12. *axiom.* 1. *vbi plura ad rem.*

698 Menos razon ay, para fundarse en el Testamento de Isabèl Bonet, *numero* 18. en que dize, ser Don Jayme su hijo, y de Don Jayme su marido, porque bien puede ser, fuesse hijo antes, de el que fue su marido despues; y el mismo Testamento lo manifiesta, pues èl llama à Don Francisco, su hijo menor, Vizconde de Chelva; Y si Don Jayme fuesse legitimo, como mayor, à èl, le pertenecia el Estado; pero *quomodocumque sit*, no le llama legitimo, y de legitimo Matrimonio, y aun en este caso, la assercion de Doña Isabèl no pudiera perjudicar à Doña Angela, que no tiene causa, ni connexion con Doña Isabèl, para justificar solo la filiacion, Merlino *de legitima. lib.*1.*tit.* 2. *cap.* 5. *numer.* 15. *&* 16. Peregrin. *de Iur. Fisci libr.* 3. *tit.* 17. *numer.* 6. *cum alijs*, Angelis *de confession.libr.*3.*quæst.*4.*numer.* 1. *& sequentibus, & libr.* 2. *quæst.*7.*numer.*2. y mucho menos la legitimidad, porque en la sucession de los Mayorazgos, *aliundè est comprobanda filiatio, & legitimatio*, Rota D.105.*num.*9.*p.* 9.*t.*1.*&* D. 317.*num.* 18. *& seqq.* Angel.*d. cap.*7.*nu.*36.

699 Pues quando ſe trata de probar la legitimidad de la filiacion, *legitimitas ex mera confeſsione, & enuntiativa parentum,non probatur, leg Non Nudis* 14. *Cod.de prob.* ibi : *Non nudis aſſeverationibus, nec ementita profeſsione licèt utrique conſentiant; ſed Matrimonio legitimo concepti, &c. filij Civili iure patri conſtituuntur , leg. Neque profeſsio 5. C. de teſtibus. ubi DD.* Mantica, *de tac. & Amb. conventionibus lib. 2. tit.* 6. Genua *de ſcriptura probata, libr.2.cap.27. quos, & alios refert* , Angelis *de confeſsionibus,lib.2. quæſt. 7. numer. 38. qui numer.48. ait* : Que el hijo, no ſolo debe probar la filiacion, ſino la legitimidad, *ex* Gratiano *in pluribus locis,* DonsPerg. *de except. Adulterij.part.* 1.*ſect.* 5. *cap.*16.*nu.*113.*fol.*389.

700 Inſta con la inſtitucion, que de Don Jayme,haze Doña Iſabèl,en ſu Teſtamento,*& præter quam quod*,no impugnandola los hermanos , pudo *ex facto* ſubſiſtir : *vidend.* Eſcaliña *de teſtam.libr.* 5. *cap.*7. §. 5.*numer.* 41. Palacios Rub. *in leg.*9.*Taur.*41. *& ſupr.adducti numer.*693. *&* 694. *& relati ab* Aguil. ad Rox.*part.*1.*cap.*6.*numer.* 107.Donsperg.*ubi ſup. numer.*117.*&* 201.ſe deſvanece eſta reflexion inutil,porque no baſta , que ſe inſtituya el hijo , como legitimado , para que ſe dè eſtimacion à eſta qualidad , *cum hæc legitimatio ab eius,id teſtantis voluntate, non dependeat,& conſequentèr , non ſtatur eius dicto,contra hæredes abinteſtato ſucceſſoris, quia aſſerent,i & confitenti , non creditur in his , quę non non dependent ab eius libera voluntate,* Cardin. Paleotus,*de Nothi, & ſpurijs, cap.*23.*numer.* 1.*& ſequentibus,&* Donsperg.*d. part.*1.*ſect.*5.*cap.* 16.*num.*112. *verſ.Quamvis non debere eſſe in poteſtate adulteri ſacere aliquem filij per nominationæ,&c. Et nu.* 113. Velaſco *de Privileg. Miſer. Perſon.p.*1.*q.*16.*n.*107.

701 Los demàs inſtrumentos inſolemnes , que preſenta , ni lo atribuyen derecho , ni perjudican à Doña Angela; porque para probar la legitimidad, que neceſsita, què argumento puede inducirſe , de las Capitulaciones Matrimoniales , que Don Jayme otorgò con Doña Leonor de Guzmàn, en que ſu padre no intervino, y en que no ſe atreviò à llamarſe legitimo?Què conjetura puede reſultar, de la Certificacion delSecretario del Braço Militar deValēcia?Ni delAbito de Calatrava,que ſe puſo Don Diego de Pallàs,de quien no deſciende ? deſtruìdos los Teſtamentos , que debieran juſtificar eſta legitimidad,los quales,como actos volun-

luntarios, celebrados entre personas distintas; no inducen, ni causan, detrimento à Doña Angela, *leg. Lucius* 21.*ff. de his qui not. infam. leg. Sapè* 63.*ff. de re iud. leg.*9. §. *fin.* & *leg.* 10.*ff. de iur. iur. cap. Constitutus* 3. *extr. de testib. cap. Dilectus* 25. *extr. de Præbend.ac naturalis ratio suadet, vt factum cuique suum, non alteri obesse debeat, leg. Factum cuique* 198.*ff. de R.I. cum alijs* Anton. *de rescript. morat. tit.* 1. *conclus.* 3. *num.*48. Add.ad Barbos. *lib.*14.*cap.*50.*ax.*26.

702 De que resulta, que siendo este pleyto entre legitimos, de legitimo Matrimonio, nacidos, y procreados, como se expressa en la Clausula *segunda, y tercera* de el Testamento, deben ser excluìdos los ilegitimos, y los descendientes de ellos, reputandolos como estraños, Gregor Lop. *in leg.*1. *tit.* 13.*part.*3. & *in leg.* 2. *tit.* 15. *part.* 2. Solorçan. *in Politica.lib.*3.*cap.*19.*fol.* 374.& *seqq.*Noguer.*allegat.*23.& *consequentèr*, no aviendo justificado evidentemente, la legitimidad de su tercer abuelo Don Antonio, no tiene interès alguno en este pleyto, à que solo pueden tenerle, los legitimos, y de legitimo Matrimonio, y sus descendientes; ni debe admitirsele en el Estado q̃ tiene, ni en otro, Arismin. Tepato, *variar. tit.*90. *cap.*3. ibi: *Aliàs non ostendens de suo interesse, non debet audiri*: Rota Genuens. *decis.* 143. Joseph Ludovis. *decis.*62. D.Petr. Amigant. *ad prax.* Peguer.*Rubric.*14.*num.*119. *fol.*151. Schetinus, *d. part.* 1. *in prælud. num.*9. 14. & 17. ibi: *Itaque si tertius opponens, non docet in promptu, sua interesse, interponitur decretum, quod non audiatur simplicitèr*, & *numer.* 18. *ex* Cancer. Felin. & *alijs asserit, hoc procedere, etsi generaliter esset citatus, sup. n.* 673. Velasc. *d.p.*1.*quæs.*3.*n.*99.& *quæst.*8.*n.*65.& *ques.*16.*n.*6.

703 Especialmente quando deberia averle justificado plenissimamente, para excluìr la calumniosa malicia, Abb. Dec. Crav. Vanc. Menoch. Mascard. Cancer. D. Covarr. & *alijs* Schetin. *d. prelud.num.* 33. & 48. *vers. Et sublimitatur* 2. que dexamos ponderada *sup. num.* 691. y verdaderamente, no puede aver mayor justificacion, de querer introducirse en este pleyto, fraudulenta, y dolosamente, que ver la ilegitimidad autorizada, con la exclusion de Don Jayme, y su linea de la sucession de el Mayorazgo, que en tantos pleytos, y tan ruydosos (de que tuvo noticia, y sus descendientes) nunca se mezclaron, dexandolos disputar à los legitimos: que afirmar, ay sentencia de el Eclesiastico, la qual falta:

que assegurar, fue legitimo, y de legitimo Matrimonio, nô pudiendo serlo: sin aver à su favor conjetura alguna, que no se incline mas, à la verdad de la ilegitimidad, que à la suposicion intentada, queriendo experimentar en este juizio fenecido, vn derecho tan invtil, que propriamente le censurò Quintiliano, *Declam.8*. ibi: *In re, quæ plus de incerto habet, temeritas experimenti, solam probat desperationis audaciam.*

704 Luego es evidente, que ninguna sentencia favorece à D. Antonio, para ser admitido en el estado, que el pleyto tiene, para ser excluìdo si; pues parece, que solo ha intentado publicar la ilegitimidad de D. Jayme, sin que en los Autos q̃ reproduce, ni en los instrumentos que presenta, aya fundamento para la oposicion, *que potius iniuria, & malitia facta videtur, quam iure, vt plerumque accidit, vt ait* D. Covar. *pract. cap. 13. in fin. & cap. 14. num. 4. in fin. & vid. sup. num. 671.* para dilatar, despues de tantos años, la determinacion de este pleyto, que no debe permitirse, sino es passar sin embargo de la pretendida introducion de articulos, à señalar dia, para votar, la possession, sin ocasionar mas dilaciones: *nam, vt dixit Joannes Saresberiensis in Polycratico, sivè, de nugis,* Curialium, *libr. 5. cap. 12.* ibi: *Iniquissimum tamen est, iurgia protellari, cum alterutrius litigantium periclitatur vtilitas, & rei difficultas moram non contrahit: quidquid igitur expediri potest, accelerandum est.*

705 Ex quibus, esperan las hijas de Don Francisco, *num. 65.* la Confirmacion de la sentencia de el Consejo, dada à su favor, como sus herederas: Y Doña Angela, que se la dè la possession de estos Estados: *Salva in Omnibus, &c. T.S.D.C.*

Licenc. Don Andrès Gonçalez de Barcia Carvallido.